





Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.15





Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.15

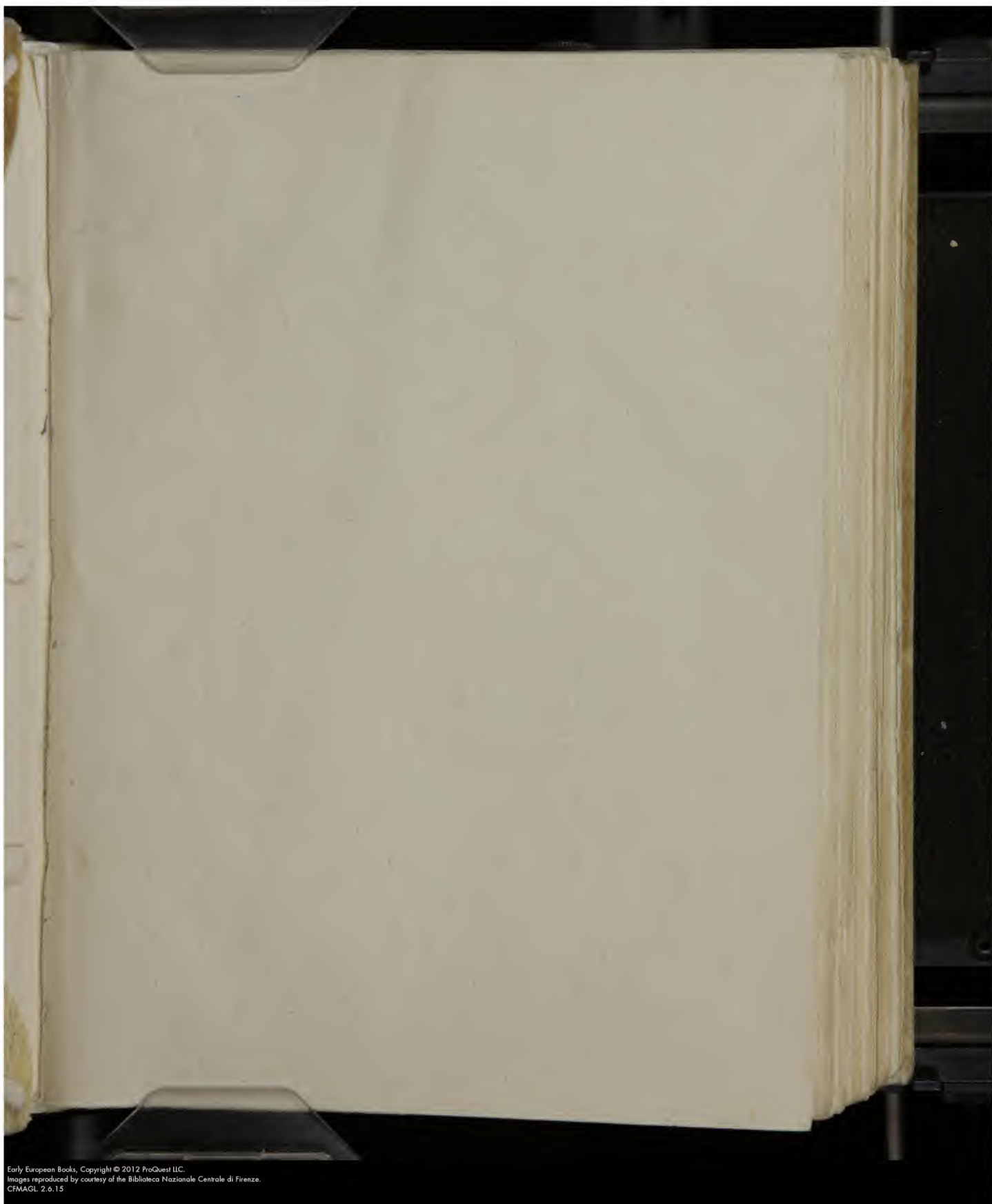


Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.15

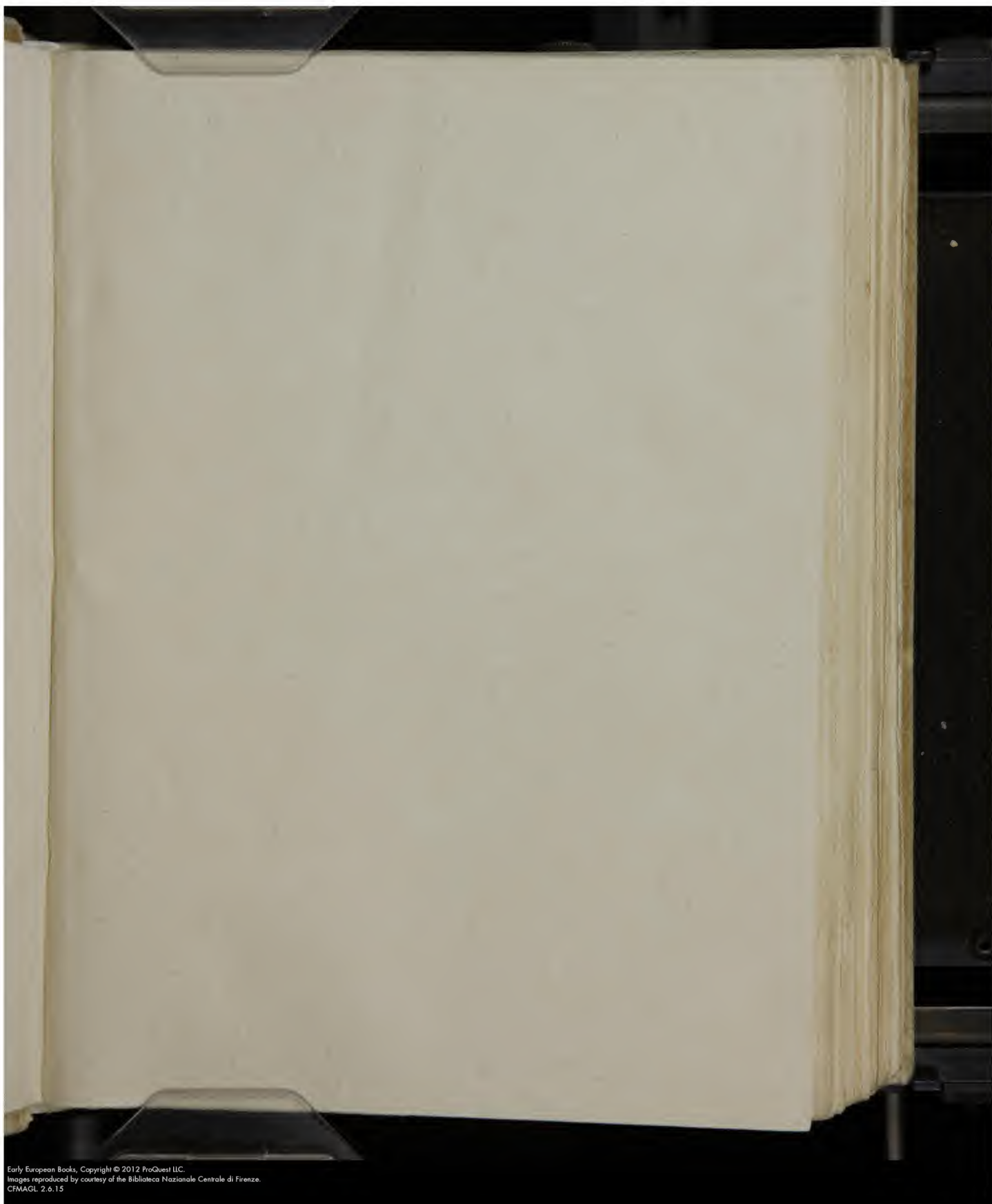


Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.15

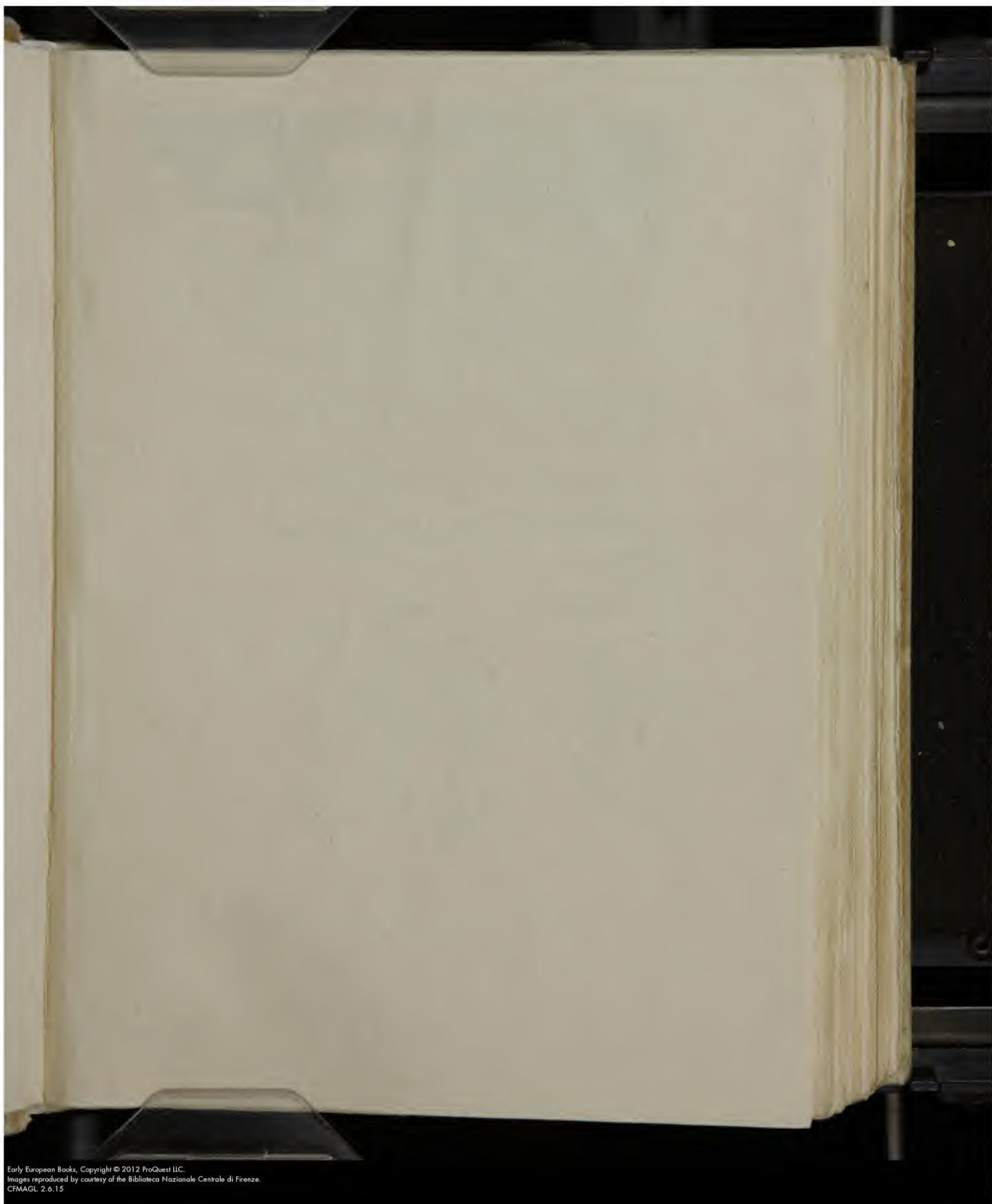
FRANCISCI
CAESARIS AVGVSTI
MVNIFICENTIA.



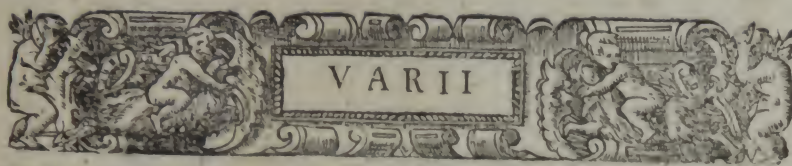
2. 6. 15











TRACTATVS,

AC REPETITIONES

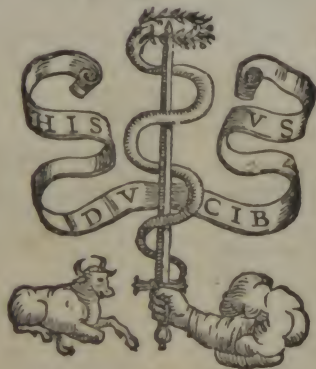
D. BARTHOLEMAEI CAEPOLLAE
VERONENSIS, I. V. DOCT.

CVM CAUTELIS EIVSDEM,
AC THOMAE FERRATII BRIXIANI.

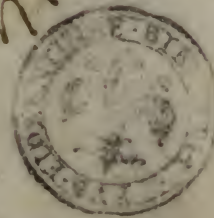
Quorum catalogum sequens pagina demonstrat.

NUNC PRIMUM A MENDIS PLVRIBVS
quibus antea scatebant Emendati.

26.15



Handwritten notes and a circular stamp.



VENETIIS,

Ex officina Francisci Laurentini, de Turino,

D. M. L X I I I.

Handwritten note: 500

C A T A L O G V S

T R A C T A T V V M.

Tractatus de seruitutibus urbanorum prædiorum.
 Tractatus de seruitutibus rusticorum prædiorum.
 Tractatus de usucapione, Pro emptore, Pro donato, Pro suo, Pro soluto,
 Pro legato, Pro derelicto.
 Tractatus de simulatione contractuum, emptionum, ac uenditionum, re-
 uenditionum, & locationum.
 Repetitio l. si fugitiui. cum Authent. sed nouo iure. C. de seruis fugitiuiis.
 Tractatus Cautelarum.
 Tractatus Cautelarum Thomæ Ferratij Brixiani.
 Tractatus Io. Thierry Longonensis de fuga Laconica.
 Consilium Signoroli de Homodeis.

R E P E R T O R I U M

I N T R A C T A T V S D E S E R V I T V T I B V S

u r b a n o r u m & r u s t i c o r u m p r æ d i o r u m ,

P E R D. L V C A M P A N E T I V M A R T I V M

E T L E G V M P R O F E S S O R E M .



<i>De seruitute personali. Cap. 1. pag. 1.</i>		getur, an ipsa proprietas relicta videatur 4.2
S eruitus personalis quæ dicatur 2.2		Maritus si reliquerit uxorem dominam & usufructuam, sicut communiter fieri solet, an proprietas vel usufructus, uel alimenta relicta videantur. ibid.
Seruitus quo iure introducta fuerit. 1.2		
Seruitus propter peccatum ortum habuit 1.2		
Bello capta inter Christianos serui non efficiuntur 1.2		Legatum usufructus a legato redditus nunquid differat ibi.
<i>De seruitute reali. Cap. 2. pag. 1.</i>		Legatum fructuum annorum talis fundi, uel legatum fructuum eiusdem fundi, in quo differant ibi.
Seruitus realis quæ dicatur 1.2		
Predij nomē immobilia tantum complectitur 2.2		Legato, vel cōcessionē usufructus quid veniat ibi.
Seruitutis realis definitio quænam 2.2		Usufructus formalis alicuius fundi si quispiam emerit, & postea sterilitas contingat, an mercedis remissionem petere possit b.
Seruitus quædam qualitas est, non autem substantia 2.2		Usufructus uel usus legatus quanto tempore duret ibid.
Seruitutes reales uel prædiales quando sint, quomodo cognoscantur ib.		<i>De secunda specie seruitutis mixtæ, de seruitute usur. Cap. 5. pag. 5.</i>
Actio personalis fundum non sequitur ib.		Usus definitio quænam proprie sit 5.2
Concessionis verba quando sonant in ius, quæ seruitus eliciatur ib.		Usus quotuplex existat ib.
Concessio quæ in ius sonat, quando est respectu incerti, sed certificandi per eum cui fit, qualis seruitus colligatur ibi.		Usus quot modis capiatur ibi.
Colligere pomum ex arbore mea, uel ex cisterna mea aquam haurire, an seruitus personalis esse dicatur ibi.		Usus in quantum seruitus est, quid in se continet ibi.
Iurisdicatio & multa alia incorporalia, quæ personæ & non rei debentur, ad hæredem transeunt ibid.		Usus domus uel ædium in specie quid comprehendat ib.
Intelligere an aliqua seruitus sit realis uel personalis, quæ uelitas sequatur ibi.		Usus ædium, habitationis, fundi, seruitutis, pecoris, bouum, armenti, & equi, quid sint remissiones ibid.
Actio confessoria datur contra quemlibet impediētem uel turbantem, ubi seruitus existat ib.		<i>De tertia specie seruitutis mixtæ, uidelicet de seruitute habitatoris. Cap. 6. pag. 5.</i>
Seruitus realis actiue & passiue ad hæredes transfertur ibi.		Habitatio ab usu in quo differat 5.2
		Legauerit & promiserit si quispiam alicui habitationem, an proprietatem relinquere videatur ib.
<i>De seruitutibus mixtis. Cap. 3. pag. 3.</i>		Domus ad habitandum, uel pro sua habitatione si alicui legetur, uel etiam alimenta, quid iuris ibi.
Seruitutes mixtæ quæ dicantur 3.2		Domus commoditas multis modis legari uel cōcedi potest ibi.
Seruitutes mixtæ species quot sint 3.2		Testator si uxori domus habitationem reliquerit, de qua non liquet, cum plures domos habeat, de qua sensisse videatur ibi.
<i>De prima seruitute mixta, uidelicet de seruitute usufructus. Cap. 4. pag. 3.</i>		Testator si domus suæ habitationem uel usufructum uxori reliquerit, de inde eodem testamento eandem domum alteri legauerit, an ex hoc legato usufructus uel habitatio eidem uxori adempta uideatur ibidem
Usufructus formalis & causalis qui dicantur 3.2		Testator
Usufructus quid & quotuplex sit 3.2		
Dominium quotuplex esse dicatur 3.2		
Fundus ad usufructum, uel ad usufructuandum, si alicui relinquitur, an tunc usufructus, uel proprietas relicta videatur 4.2		
Domus uel fundus in gaudium si alicui le-		

Indè x.

Tutor si dixerit, relinquo uxori meæ habitatio-
nem in domo cum suis suis, nunquid talis ex-
tatica de tanti voluntate etiam alimonia habe-
re debeat 5.b

*De seruitute ministerij seu operarum, an sit rea-
lis vel personalis. Cap. 7. pag. 6.*

Quoddam quid est quod in facto consistit 6.a

Opera seu ministerium seruorum qualiter & in
quibus constituitur, & qualiter restituantur,
& amittantur, remittuntur 6.a

*De quibusdam obligationibus, an illæ dicantur
seruitutes. Cap. 8.*

Constituatur si quispiam mihi, quod in fundo suo
omni anno vnum frumenti stariam recipiam,
vel vnum pomum in viridario, an huiuscemo-
di seruitutes dicantur 6.b

Promiserit si quispiam mihi seruitutem pecoris
appellendi ad fontes, caula agri mei stercorean-
di, an hoc seruitus esse dicatur 6.b

Promiserit si quispiam alicui seruitutem de co-
quendo panem in forno suo pro tota eius fami-
lia, an hoc etiam seruitus dicatur 6.b

Promiserit si alicuius alicui, quod per pontem suum
sine gabella transire possit, sicuti promiserit
Veneti Placentinis, an hoc seruitus dicatur.
6.b

Pedagium colligere an seruitus debita colligen-
ti existat 6.b

De seruitutibus nominatis & innominatis.

Cap. 9. pag. 7.

Seruitute vrbana, & rustica quæ dicantur 7.a

Seruitutes innominatæ quænam sint 7.a

Seruitutes nominatæ quæ appellentur 7.a

De seruitutibus diuisis & indiuisis.

Cap. 10. pag. 7.

Seruitus vsusfructus diuisa est: cætera autem
indiuisa 7.a

Ea quæ facta sunt, diuisionem non recipiunt 7.a

*De seruitutibus urbanis & rusticis, & quæ dicantur
etiam seruitutes vrbanae. Cap. 11.*

pag. 7.

Seruitutes vrbanae, & rusticæ quare dicantur 7.b

Predia vrbana vel rustica, quæ nominentur 7.b

Stabulum an prædium vrbani dicatur 7.b

Hortus an prædium vrbani vel rusticum ap-
pelleretur 7.b

Horreum an prædium vrbani denominetur 7.b

Campana an prædium vrbani vocetur 7.b

Nautis an prædium vrbani existat 7.b

Molendinum an prædium vrbani sit 7.b

Area an prædium vrbani dici possit 7.b

Seruitus urbana qualis sit, & quomodo nosca-
tur 7.b

Habeam si ius eundi per fundum tuum ad do-
mum meam, an hoc seruitus esse dica-
tur 7.b

*De seruitutibus realibus & prædialibus, & in quo
simul conueniant, & quæ sit earum natura.*

Cap. 12. pag. 8.

Natura omnium seruitutum quænam sit 8.a

Aqua cadens in curte tua naturaliter, si per se ad
currentem meam currat, an licitum sit mihi ali-
quid facere, per quod aquæ decursus impedia-
tur 8.a

Promittens solam patientiam, aut per alia uer-
ba seruitutem promittens, non uidetur seruitu-
tem constituere, sed personaliter obligare 8.a

Seruitus in bonis nostri non est, nec extra bo-
na 8.a

Seruitus nunquid locari possit 8.a

In quo consistat seruitus seu ius seruitutis.

Cap. 13. pag. 8.

Legem si fundum tuum seruientem, liberatione
legare non uideor 8.b

Seruitus ex parte fundi seruiente in patientia
est 8.b

Qui possit constituere seruitutes reales.

Cap. 14. pag. 9.

Dominus qui non est uerus, sed quasi, sicut est
bonæ fidei emptor, an prædium alieno per ip-
sum bona fide emptor seruitutem imponere
ualeat 9.a

Dominium qui utile habet, sicut est emphyteota
uel liuellarius, an seruitutem imponere pos-
sit 9.a

Vasallus qui utile dominium in fundo habet, an
huiusmodi fundi feudali seruitutem imponere
ualeat 9.a

Superficiarius an fundo superficiario seruitutem
imponere possit 9.a

Dominus directus an fundo suo seruitutem impo-
nere ualeat 9.a

Hæres rei legatæ an seruitutem imponere pos-
sit 9.a

Dominus fundi, qui ipsum alteri aut fisco obliga-
uit, pura si pecunia certo tempore soluta non
sit, & uendi ualeat, an possit seruitutem ipsi im-
ponere 9.a

Dominus fundi, in quo alius usumfructum habet
an illi fundo seruitutem imponere possit 9.a

Fundo suo an quispiam seruitutem imponere ua-
leat, in quo alius habet seruitutem realem, in
ipsius tamen præiudicium 9.a

Maritus an fundo dotali seruitutem imponere
ualeat 9.a

Vsufuctuarius an fundo, in quo usumfructum ha-
bet, seruitutem imponere possit 9.a

Ius inferendi in sepulchrum qui habet, an sepul-
chro seruitutem imponere ualeat 9.a

Dominus qui adhuc non est, uel quasi, sed de pro-
ximo, uel continuo futurus est, an seruitutem
imponere possit 9.a

Imperator, seu princeps, uel senatus priuato con-
cedere potest, per uiam publicam aquam duce-
re, sine tamen uiciorum incommodo 9.a

Seruitutem habens alteri eam concedere non
potest, nisi hoc ei permisum fuerit 9.a

Concessisti si aquam Titio, quæ in fundo tuo
oritur,

Index

oritur, ut eam ad fundum suum ducere possit,
an postea eandem mihi concedere valeas 9. a
Princeps in mari servitutem imponere potest
9. a

*Qui possint acquirere servitutem, seu quibus
possint servitutes concedi.*

Cap. 15. pag. 10

Servitutem alicui fundo qui imponere possunt,
eidem etiam acquirere valeant 10. b
Prædio communi an vnus ex socijs servitutem
legare valeat 10. b

In quibus rebus possit servitus constitui.

Cap. 16. pag. 10

Servitus an nedum in toto fundo, sed in solo tan-
tum, vel in superficie tantum constitui possit
10. b

Aedificio an nedum præsentis, sed etiam futuro ser-
uitus imponi vel acquiri possit. ibid.

Mari per priuatū an servitus imponi valeat ibi.

Gulfus siue mare Adriaticum, cur Venerorum
esse dicatur ibidem.

Servitus in re propria vel communi an imponi
valeat ibid.

*Quæ sint necessaria, ut servitus constituatur, & ei
quasi possessio acquiratur.* Cap. 17. pa. 11

Servitus neque ad tempus, neque ex tempore, ne-
que sub conditione, neque a certa conditio-
nem constitui potest 11. a

Quasi possessio servitutis ut acquiratur, duo prin-
cipaliter requiruntur 11. a

Quæ impediunt servitutem constituendam. C. 18 pa. 11

Locus sacer, vel religiosus servitutem impedit
11. b

Differentia inter servitutes rusticas, & urbanas,
in quibus consistat ibid.

Locus medius an servitutes impediat. ibid.

*Quomodo, & qualiter, & quando constituatur, et
acquiratur, & retineatur servitus, & quæ ser-
uitutes dicantur habere causam perpetuam, seu
continuam, seu discontinuam, seu quasi per-
petuam, & quæ causam discontinuam, & quam
to tempore huiusmodi servitutes præscribun-
tur.* Cap. 19. pag. 11

Servitus pactioibus, stipulationibus, testamen-
tis, & contrahibus constituitur 11. b

Servitutes multiplices sunt, & quæ sint servitu-
tes habentes causam continuam, & quasi conti-
nuam ibi.

Servitutes habentes causam discontinuam quæ
sint ibi.

Servitutes, quibus præscribuntur x. an. inter præ-
sentes, & xx. inter absentes, quæ dicantur ibi.

Tempus, cuius non extet memoria in contrariū,
quod dicatur, & quomodo probe remissiuè ibi.

Possessio c. annor. quomodo probetur remissiuè
12. a

Venditio non probaretur, etiam si possideretur
res alicuius, uel usufructus eius, eo sciēte, & pa-
tiente 12. a

Positio alleganti titulum quod titulum non ha-

buerit, fieri potest 12. a

Negatiua quomodo probetur, remissiuè ibi.

Res dicuntur possideri, quando causam continuam
habent ibid.

*Quot sint necessaria ad inducendam præscriptio-
nem in servitutibus habentibus causam continuam
uel quasi, an requiratur titulus & bona fides,
& an de iure inter ius canonicum & civile sit
differentia in præscriptionibus, & an servitus
possit constitui sub cōlutione, & duplici condōne
videlicet extincta & incepta.* Ca. 20. pa. 13

Servitutis ad præscriptionem quot necessaria
sint 13. b

Bona fides in præscriptionibus an præsumatur 13. b

Bona fides in quibus casibus allegari debeat ibi.

Bona fides an in libertate præscribenda requira-
tur ibidem

Præscriptione quomodo scientia & patientia ad-
uersarij requiratur ibi.

Servitutibus in præscribendis an titulus requira-
tur ibidem

Præscriptio contra ecclesiam omnino titulum re-
quirat ibi.

Servitutum & iurū incorporalium præsumptio-
ne septem requiruntur. ibi.

Interruptio naturalis longissimi temporis in iu-
ribus incorporalibus præscriptione impedit ibi.

Servitutes non constituuntur, ut aliquid in tuo
facias ibid.

Præscriptio quandoque plus potest, quam pa-
stem 13. b

Ire per ciuitates, & domos alienas, licitum non
est 13. b

Servitutes reales & prædiales ipso iure non reci-
piunt centum tempus ex parte ante ad origi-
nem impediendam, sed conditionem 13. b

In iure corporali quomodo quis tradere teneat-
ur. 13. b

Quando servitus acquiratur. Cap. 21. pa. 15

Promissione an servitus acquiratur 15. b

Dominium rei corporalis, & quasi dominium rei
incorporalis ipso iure eodem modo transeunt
15. b

*Quomodo, & qualiter, & quando, & per quem
servitus retineatur.* Cap. 22. pag. 15.

Servitus an pro parte acquiri, vel retineri possit
15. b

Servitutem fundo communi an vnus ex socijs
acquirere, uel retinere possit 15. b

Ciuitas vel castellum, quod habet merum impe-
rium si occupetur à tyranno, ipse retinet suam
quasi possessionem imperij, seu iurisdictionem
16. a

Aqua per se ipsam fluens an præscriptionem, uel
consuetudinem inducere valeat. 16. a

Qualiter quis uti debeat servitute. Ca. 23. pa. 16

Via si cui simplici usu concedatur, an per quantum
que fundi partem quod voluerit, uel per totū
fundum ire possit 16. a

Hominibus armorum, vel alijs, si per vnum terri-
torium, uel alium comitatum transitus conce-
datur, a 3 datur,

Index

datur, ipsi debent transire per partem concedendi minus damnosam 16. a

Seruitus simplex si in fundo debeatur, ad quem spectat, in qua parte seruitutes habere debeat 16. a

Electio seruitutis quando facienda est, ad quem ipsa electio spectet, an scilicet illi qui debet seruitutem, vel illi cui seruitus debetur 16. a

Verba debent interpretari pro eo, in cuius fauorem apponuntur 16. a

Seruitus cui debetur, an in prædio seruiente ædificare licitum sit 16. a

Constitutione simplici seruitutis eundi absq; alia expressione, an licentia faciendi scilicet concessa videatur 16. a

Ædificandum si sit in prædio seruitutem debente, cuius expensis ædificandum sit 16. a

Locum seruientem an reficere licitum sit 16. a

Statuti forma sit licitum sit ad vindictam aliquem occidere, an etiam sit licitum amicos congregare, qui ipsum adiuent. 16. a

Occidere aliquem si alicui licitum sit, an sit licitum etiam alteri demandari 16. a

Refectio, vel depressio, aut leuatio seruitutis, cuius expensis fieri debeat 16. a

Quando, & qualiter, & quomodo seruitutes amittantur. Cap. 24. pag. 17.

Res propria nemini seruit 17. a

Seruitus an extinguatur, quando vnus fundus seruientis vni uel omnibus locis prædij dominantis, omnibus socijs, vel vni particulari acquiritur. 17. a

Emphyteota, vel vassallus si fundo emphyteotico vel feudatario seruitutem imposuerit, & postea emphyteosis, vel feudum finiatur, seruitutis impositio extinguitur 17. a

Præscriptio scilicet non vtendo regulariter seruitutes amittuntur. 17. a

Decimarum in præscriptione, & in alijs rebus ecclesiasticis, an temporum duplicatio, de quibus in iure, locum habeat 17. a

Præscriptio seruitutis an contra ignorantes se ius seruitutis habere currat 17. a

Ius canonicum & ciuile quo ad præscriptionem an differant. 17. a

Accusatio vel requisitio crimine si fiat, quod certo die, vel loco commissum dicitur, si de alio die, vel loco probetur, nunquid ad condemnationem sufficiat 17. a

Actio iniuriarum si agam, quia percussisti me in facie cum pugno, & de percussione in spatulis probetur, an absolutio sequi debeat 17. a

Inquisitio, vel accusatio cum sanguinis effusione si probata fuerit, & simplex percussio probata sit, an condemnatio de simplici percussione sequi debeat 17. a

Via si alicubi occupata reperiatur, ita quod per eam transiri non possit, an sine pœna per vicini fundum iri possit. 17. a

De speciebus seruitutum vrbianorum. Cap. 25. pag. 19.

Species seruitutum vrb. præd. quot sint 19. a

Seruitus non est, vbi quis nihil concedit, aut per-

mittit in suo, exceptis casibus à legibus constitutis 19. a

De seruitutibus altius tollendi, et offendi luminibus vicini.

Cap. 26. pag. 19

Seruitutes vrbane quædam sunt affirmatiue, quædam negatiue, rusticæ autem omnes affirmatiue sunt, vt ire, agere, &c. 19. a

Domum multum delectabilem non habere, vel vt vicinus suam altius eleuet, quomodo nostra intersit 19. a

Iura prædiorum non solum seruitutes existunt, sed etiam libertates 19. a

De seruitutibus altius non tollendi. Cap. 27. pag. 19.

Seruitutem altius non tollendi ille qui debet, an possit saltem altius ædificare 19. b

Seruitutem altius non tollendi ille qui debet, an supra eam latitudinem arborem vel ædificium habere possit 19. b

Seruitutem altius non tollendi si mihi debeas cum hac conditione, ne luminibus meis officiat, quomodo hæc verba intelligantur 19. b

Seruitus altius non tollendi an requiratur, quod semper per vicinum imponatur 19. b

Statutum loquens, quod nullus possit altius eleuare, seu tollere ædificium suum, si per illud vicini luminibus noceat, an forensis liget, cuius est domus, quæ altius tolli debet 19. b

De seruitute stillicidij auerendi, & stillicidij non auerendi. Cap. 28. pag. 20

Stillicidium quid sit 20. a

Aquam ex suo stillicidio supra stillicidium vel aream vicini an quis regulariter diuertere possit. 20. a

Aqua stillicidij vicini si iure seruitutis cadat supra domum meam vel aream per regulas, quæ vulgariter Cuppi nuncupantur, an facere possim, quod cadat per viam vnus canalis lignei, vel lapidei, vel etiam canalis existentis super ipsis cuppis. 20. a

Vicinus meus si super aream meam vel tectum domus meæ per duos pedes seruitutem habeat an vltra producere, seu extendere possit. 20. a

Stillicidij seruitutem acquisitam habens an possit altius tollere, vel eleuare, vel deprimere murum, vel ædificium, super quo habet stillicidium cadens super domum vel aream meam 20. a

Stillicidij seruitutem sibi debitam si quis habeat & sublatum fuerit ædificium, siue corruerit, ex quo stillicidium cadit, an hoc stillicidij seruitus cum effectu in totum extingatur ibi.

Seruitutem stillicidij auerendi in aream meam si vicinus meus habeat, quod stillicidium super aream meam per duos pedes protenditur, an ego in area ædificare possim, vbi stillicidium casitare coeperit 20. a

Stillicidium cui debetur seruitus auerendi in vicini aream, si protendatur vltra parietem supra vicini aream per medium pedem, & casitet in aream vicini etiam per medium pedem, vel circa, an vicinus possit ædificare in illa area vicine 20. a

Index

- que ad illum locum, ubi castrat, & sic usque; ad medium pedem prope murum domini prædij dominantis 20. a
- Vicinus meus si habeat stillicidium domus sue cadens in fundo, vel horro meo, vel in area extra murum domus sue, verbi causa, per duos pedes, an fundus vel area extenus quatenus stillicidij rigor se protendat, sic vicini, vel mei 20. a
- Stillicidium antiquum habens supra aream, vel domum meam, in dubio an iure seruitutis, vel domini habere præsumitur ex eo quod inferius pro stillicidij rigore suum dicatur. 20. a
- Domus tua si domi meæ duas seruitutes debeat una ne alius tollatur, alia ne stillicidium ædificiorum meorum recipere debeat, & tibi concessero ius etiam invito me alius tollere ædificia tua, & sic remiserim tibi seruitutem alius non tollendi, an per hoc tibi concessisse videatur, ut possis tollere quantumcumque vis, ita quod etiam stillicidia mea recipere non tenearis 20. b
- De seruitutibus stillicidij non auertendi.*
di. Cap. 29. pag. 22
- Stillicidij auertendi seruitus quomodo intelligatur 22. a
- Stillicidium si in aliqua parte fractum esset, puta eius canale, per quod aqua ducitur, uel regulæ ruptæ essent, si quis reficere teneatur, & cuius expensis 22. a
- De seruitute tigni immittendi.*
Cap. 30. pag. 22
- Tigni appellatione quid veniat 22. b
- Tignum in vicini fundo immittere an licitum sit. 22. b
- Tignum si per aliquem in fundo meo, & sic alieno immitatur, an illud propria autoritate tollere, uel incidere possim 22. b
- Tigna an quis in muro uel pariete communi immittere possit. ibid.
- Mutum seu parietem proprium si quis iuxta ædes, uel domum sui vicini habeat, & passus fuit quod vicinus posuerit in eo muro aliqua tigna tacite: & nihil dicendo, uel dicendo, Concedo quod hæc tigna in muro meo immittere possis. an ille vicinus poterit me domino invito alia nona tigna remittere. 22. b
- Tigna supponere vel furrogare an aliquis possit. 22. b
- Vicinus an possit immittere tigna in alterius vicini muro tangendo ipsum murum, uel an possit imponere non tangendo murum alienum, sed protendendo supra locum alienum, uel communem, uel publicum 22. b
- Tigna immissa in muro meo proprio uel communis, uel etiam in publico, uel etiam protendentia in meo, uel communis, uel publico, an licitum sit autoritate propria euellere, uel destruere 22. b
- Ædificatum quicquid est in meo, & per me possessio, solo meo cedit. 22. b
- Murus vel sepes si fiat per extraneum in fundo domini, in quo ego seruitutem non habeam, & propter hoc ego illa seruitute uti impediat, an possim illum murum rumpere, & deponere, uel sepe propria autoritate destruere 22. b
- Persona ecclesiastica uel etiam secularis, si pro beneficiorum alicui ecclesiæ collatorum recognitione certum annum censum, uel hospitium sibi tulerit, & ipso ueniente non recipiatur, an domum propria autoritate ingredi liceat, & intrandi causa ostia uel fenestras domus rumpere 22. b
- Ciuitatum quæ superiorem non recognoscunt, ut est ciuitas Venetiarum & Florentiæ, si una bona alterius occupauerit, illa per uiam recuperare potest 22. b
- Ædificet si quispiam, uel immitat, uel protendat tignum in alienum uel publicum, qua actione conueniri poterit. 22. b
- De seruitute proiciendi.*
Cap. 31. pag. 25
- Seruitus à prædio dominante denominatur 25. a
- Aquam de domo tua in curtem meam, uel e contra, sine aliqua seruitute an proicere possis. 25. a
- Domus partem superiorem habitans, si aquam per solarium superius proiciat, quæ aqua ad inferiora descendat, an loci inferioris dominus cõqueri possit, & etiam ne hoc fiat, prohibere ibi. Lapidida si cadat lapides in domo uel area sua, & fragmenta in vicini fundum cadant, an hoc facere possit, uel sibi prohiberi ualeat 25. a
- Seruitutem proiciendi in fundum vicinum habens, an stercore, uel urinam fetidam, uel alia similia proicere poterit. 25. a
- Domus dominus superior si proiciat aquam in fundum vicini inferioris, ubi de iure non potest, uel stercore aut urinam, ubi haberet seruitutem, uel dominus inferior diuertit fumum ad locum domini superioris, ubi non potest, an actione iniuriarum conueniri poterit. 25. a
- De seruitute protegendi.*
Cap. 32. pag. 26
- Protegere quid sit, & quid Protectum. 26. a
- Domum supra solum vicini habens, an super ipsum solum quicquam ædificare possit, licet in solo non requiescat 26. a
- Protectum an super solum commune facere liceat 26. a
- Protectum, quod supra solum meum existit, cuius sit. 26. a
- Protectum an aliquis tenere possit, puta porticellum supra eum locum, quo uulgo iter fieret, uel in quo confisteret 26. a
- Ne prospectus officietur.*
Cap. 33. pag. 28
- Seruitus, ne prospectui officietur, duobus modis capi potest, scilicet in genere, & specie 26. a
- Seruitus, ne prospectui officietur, in quo differat à seruitute, ne luminibus officietur 26. a
- Sufficit etiam quod ille cui seruitus debetur luminum cælum uidere possit. 26. b

Index.

De seruitute prospectus.

- Cap. 34. pag. 27
Habet qui minus, minus etiam offendi debet, & hac ratione plus habet pauper, q̄ diues 27.a
Beneficium qui ad suam collationem habet, nō cadit in generali expectantiū impetratione 27.a
Seruitus prospectus an differat a seruitute, ne prospectui officiat 27.a
Verba, ne prospectui officiat, futuri t̄pis sunt, quæ actum prohibendi respiciunt, seu prospectum impediendi de futuro 27.a

De seruitute luminum.

- Cap. 35. pag. 27
Seruitus luminum, & seruitus ne luminibus officiat, quomodo differat 27.b
Negatio totum negat, sed affirmatio non totum affirmat, & ideo plus negat negatio, quā affirmatio affirmat 27.b
Seruitutis natura est, ut quis aliquid faciat 27.b
Qui seruitutem luminum debet, edificare potest, & alius tollere 27.b

De seruitute ne luminibus officiat.

- Cap. 36. pag. 28
Lumen quid significet 28.a
Promisit quispiam mihi seruitutē, ne luminibus meis officiat, sed ante impositionem seruitutis existens in fine cameræ meæ cælum videre poteram, & ipse vult alius edificare, ita quod cælum videre potero, nisi in cameræ medio existens, vel prope fenestrā, an fieri possit 28.a
Differentia an sit inter seruitutem alius non tollendi cum hac conditione, ne luminibus meis officiat, & illam, alius non tollendi, & non officiendi luminibus 28.a
Promisit si quis mihi seruitutem ne luminibus meis officiat, an possit plantare, uel arbores ante fenestras meas habere 28.a
Luminibus qui tenetur non efficere, nihilominus aliquid edificare potest propter quod sol prædio dominanti auferatur, dummodo lumen aliter non obscuretur 28.a
Seruitutem qui debet, ne luminibus officiat, nō cogitur in eadem gratitudine lumina seruare, nisi ad gratitudinem locus deputatus esset 28.a
Seruitutem qui debet, ne luminibus officiat, non potest plantando, seu edificando, aut aliter solem prædio dominanti auferre 28.a
Seruitutem debens ne luminibus officiat, an possit deponere edictum, uel arboris ramos, quo facto locus quondam opacus sole plenus esse incipiat 28.a
Seruitus ne luminibus officiat, an tam de præsentibus, q̄ de futuris intelligatur 28.a
Laborat si quispiam edificando super re communī, & eius cuius luminibus officit, an hoc possit, obscurando lumina alterius domus, quæ diū sui consocii proprie sit 28.a
Pariete in communi an uni socio facere fenestrā liceat pro ipso lumine acquirendo 28.a

De seruitute oneris ferendi.

- Cap. 37. pag. 29
Stabulum inferius non domui coniunctum, an rusticæ seruitus esse dicatur 29.a

- Differentia inter æternum, sempiternum, & perpetuum, quæ nam sit 29.a
Ius seruitutis perpetuum quod dicatur 29.a
Seruitutem qui debet oneris ferendi, vel etiam aliam, an suis expensis reficere debeat 29.a
Concessi si tibi aream, ut ibi domum edifies, in qua me cum sociis meis transeuntibus recipere debeas, an ipsa domo destructa quocunq; casu, nouam reedificare tenearis 29.a
Parietis uel columna seruitutem debens si reficiatur, ad quem edificiorum sultura spectabit, ne corruat 29.a
Seruitutem si quis mihi debeat, ut in suis parietibus trabem seu tigna habeam, per quæ solariū meum sustineatur, an ista seruitus tigni iniuncti, vel oneris ferendi esse dicatur 29.a
Domus si legetur, uel vendatur, an seruitus imposita videatur, ut sustineat onera pertinentia, quæ actu ipso sustinebat 29.a

De seruitute itineris seu actus.

- Cap. 38. pag. 30
Habeas si seruitutem eundi ad domum tuam per castellum meum, uel domum, uel curiam, uel scalas meas, an ego de nocte ianuam claudere possim 30.a
Diuisio domus vel alterius fundi si inter plures facta fuerit, non videtur actum, quod vnus aditum per alterius partem habeat, sicut prius habebat, nisi hoc inter eos specialiter conuentum sit 30.a
Prædium meum si tibi vendidi, ad quod iri nō poterat, nisi per aliud meum prædium, non videtur actum, ut illud tibi seruitutem debeat, nisi expresse dictum fuerit 30.a
Iter seu actus an & quomodo debeat, & an talis seruitus sit præstanda ab herede, usufructuario, vel legatario, vel conuerso, & aliis etiam habentibus vitale dominium, vel directum 30.a
Differentia inter vfumfructum & proprietatem quænam sit 30.a
Domas duas vnica contiguatione contextas si quispiam habeat, & vnā vendidit, alteram sibi retinuit, non poterit emptor inuito venditorum retinere tigna, quæ requiescunt in domo vendita, nisi forma contractus aliter se habeat 30.a
Heres eo casu quo aditum præstare teneatur, an ipsi prædio legato seruitus constituta sit, ita ut legatarius confessoriam contra impediētem intentare possit 30.b

De solo seu area.

- Cap. 39. pag. 31.
Solo seu area domum quis edificare potest, vel aliud edictum alius construere etiam vsque ad cælum 31.b
Consuetudo vel statutum edificandi vsque ad certam mensuram edificationem simpliciter prohibere potest, & in multis etiā casibus 31.b
Edificatio excellens nunquid ad vicini emulatio nem fieri præsumatur 31.b
Pactum circa edificationem contrarium an valeat 31.b
Area usufructum dominus habens nunquid edificare possit 31.b

Aream

Index.

- Area in cōmuni an quispiā ædificare possit 31.b
 Castellā seu forticitiā nunquid in suo solo ædifica
 re licitū sit, & maxime i cōfinib. territorii 31.b
 Possessionem soli mei & ædificii in eo per alium fa
 æi an habeam 31.b
 Guerræ tempore si princeps locum meum fortifi
 cauerit, vt habiliter guerrā faceret, finita guer
 ra, si locum meum petam, princeps autem ve
 lit vt expensas reficiam, quid iuris 31.b
De pariete seu muro.
 Cap. 40. pag. 107
 Paries, murus, & maceries, quid sint, & in quo dif
 ferant 32.b
 Lex fin. fin. regun. an habeat locum non solum
 quando ædificatur iuxta fundum vicini rusticū,
 sed etiam vrbānum 32.b
 Vicinus si habeat stillicidium domus solum meū,
 puta per duos pedes, & ego murū in solo meo
 ædificare velim, an a vicini muro per vnum pe
 dem remorus stare debeam, an vero a loco in
 quo vicini stillicidium casitat 32.b
 Paries ligneus intermedius vbi esset, an ædificari
 possit, etiam affigendo ipsum in via in suo, in
 cōfinibus nullo spatio dimissū, ad simil. uolen
 tis sepem & maceriem construere 32.b
 Spatium quod relinquitur intermedium, an relin
 quentis, uel utriusque esse debeat 33.a
 Vicinus in muro suo an ostium facere possit, per
 quod ad solum meum venire valeat 33.a
 Muri vel domus iuxta domum vicini ædificās,
 cuius stillicidium in medio casitat, an solum in
 crustare teneatur, & aquam extra ducere, ita q
 murus vicini, non materia crescat, ne damnum
 propter aquæ receptionem in dicto loco patia
 tur 33.a
 Muri vel domus vicini iuxta aream meam vel
 hortum si reperiatur, an solo suo dimississe præ
 sumatur 33.a
 Domus duæ vel duo muri si reperiuntur, & in me
 dio reperiatur solum dimissum per pedem v
 num aut duos vel plures, & non appareat quis
 ædificando dimiserit, nec quis primo ædificaue
 rit, an in dubbio commune esse debeat 33.a
 Aedificauerit si quispiam super pariete alieno,
 quid iuris 33.a
 Muri cōmunis quid dicatur, & quot modis 33.a
 Res pro diuiso duobus modis capitur 33.a
 Muri an sit communis inter vicinos, vel pro
 prius vnius tantū, qualiter cognoscatur 33.a
 Murariis & aliis in arte peritis credendū est 33.a
 Annulli ferrei lapidibus infixi, in quibus equi alli
 gantur, ad ciuitatis ornatum fiunt 33.a
 Insignia uel arma in muro sculpta qd probet 33
 Tigna habens cum aliquibus signis in muro, qui
 est inter ipsum & vicinum, an præsumatur ha
 bere ius seruitutis vel communionis 33
 Tigna alia uel signa si in principio uel in fine mu
 ri fuerint ab vna parte tantum, an eo casu, quo
 per illa signa murus communis uel seruitus cō
 ferretur, intelligatur esse murus cōis in totū, vel
 seruitus in toto muro imposita, an vero in par
 te illa, in qua signa sunt 33.a
 Muri in cōmuni an socius ædificare valeat 33
- Aedificium super pariete cedit parieti inferio
 ri 33.a
 Parieti cōmuni licet per tantum ex sociis serui
 tus imponi non possit, bene tamen ipsi domui
 imponi poterit 33.a
 Socius an murum cōem cooperire possit 33.a
 Socius in muro cōmuni an tignum immittere
 valeat 33.a
 Socius an communem parietem possit imponere,
 vel restituere, vel reficere 33.a
 Socius in muro cōmuni, an possit facere fene
 stram, uel factam claudere 33.a
 Murum communem quando quis altius tollere
 velit, vel in eo aliquid fabricare, cuius expen
 sis hoc facere debeat 33.a
 Socius in primo super muro cōi ædificauerit, ip
 sum altius suis expensis tollendo, alius postea
 socius super dicto muro vult iterum readifica
 re, vel in eo aliquid fabricare, vel immittere, an
 teneatur soluere dimidiam illius muri primo
 eleuati per alium socium suis sumptibus 33.a
 Actio negotiorū gestorū quo casu cōpetat 33.a
 Aedificans in solo alieno sicut alterius, sumptus
 non repetit, si scienter ædificauerit, ita etiam
 scienter muro cōmuni super ædificans 33.a
 Consuetudo in ædificiis faciendis attendenda
 est 33.a
 Socius si non vult altius murum communem tol
 lere, nisi pro una parte tantum, & murus ita ele
 uatus longior sit, cuius sumptibus id facere te
 neatur 33.a
 Muri altius eleuatus si reperiatur, nec appareat
 qd ædificauerit, & cuius expensis, quid iur. 33.a
 Vicini duo si areas cōtiguas, vel hortos cōtiguos
 habeant, & parietem in medio propter clausu
 ram fecerint, alter tamen vicinus ex latere suo
 super cōmuni pariete ædificare velit, quo qd
 ficio factū erea vel hortum conuicini deterior
 fiat, sed tamen ab uno latere aer, sol, &
 ventus liberi ad aream vicini remanent, quid
 iuris 33.a
 Paries qui in medio est, an communis remaneat,
 si ex duabus domibus una vendatur 33.a
De stillicidio seu testō.
 Cap. 41. pag. 36
 Stillicidium & testum an idem significet 36 b
 Testi seu stillicidii appellatione, an veniat solum
 illud, quod est de regulis, puta cuppis, laetis, an
 etiam veniat illud, quod de plūbo existit 36 b
 Stillicidium siue testum an vnicuique licitum sit
 extra parietem pro libito voluntatis porri
 gere 36
 Stillicidio siue testō an luminaria facere licitum
 sit 36.b
 Supra stillicidium an sit licitum ædificare, verbi
 causa, solarium, sicut Venetiis sic hortulos, sicut
 in Catalonia: crustationem, sicut in ciuitate
 Neapolis 36 b
 Domum versus viam publicam per directum si
 quispiam habeat cum stillicidio castitē supra
 solum publicum, & vicinus habeat domum cō
 tiguam a latere depressiorem, ac ipsam altius
 eleuauerit, quā sit alia domus sui vicini, an
 facere

Index.

- facere possit, quod aqua stillicidii sui super vicini stillicidium casitet, vel econtra 36. b
- V** usufructuarius ædium an ipsas altius tollere possit 36. b
- D**omus vna si habeat plura solaria diuersarum per sonarum, ita quod quando pluit, descendit aqua ad solarium inferius: an possit cogere dominum superiorem ad ipsum suis sumptibus reficiendum 36. b
- D**ominus tecti an liceat ligare tectum, siue tegulas, siue plumbum, siueigna alteri domui 36
- D**ebitor meus si quidam sit, & in executione sententia feci ipsum pignori, an poterunt pro ignorare capi tegula domus, vel plumbum, vel ligna 36. b
- De ostio seu porta. Cap. 42. pag. 37*
- O**stium de nouo versus fundum vel domum vicini in suo pariete proprio, an quispiam vicino inuito facere possit 37. b
- S**tillicidium supra solum vel aream vicini, verbi causa, per tres pedes si quis habeat, an tunc in muro proprio ostium facere possit causa veniendi ab ipsum solum, siue aream 37. b
- D**omum suam per directum uersus viam publicam si quispiam habeat cum stillicidio protendente, verbi gratia, per tres pedes supra solum publicum, & vicinus habeat aliam domum per indirectum a latere, & velit facere ostium in muro suo proprio, causa ex eundi de domo sua per solum publicum, quod est sub vicini stillicidio, nunquid possit 37. b
- S**tillicidium domino non est licitum claudere locum inferiorem sub stillicidio, neque ipsum tanquam proprium occupare 37. b
- D**omum unam si aliqui habeant, quam diuiserint, & vni contingat in diuisione una pars cum curia, alii alia pars domus, quæ pariete diuiditur, an si prius erat ostium in dicto pariete, & diuisionis tempore nihil de ostio dictum fuit, uel sit dictum, quod clausum stet, an possit alter cogi, quod pariete siue muro claudat 37. b
- V**icinus si vicinum turbauerit in veniendo ex aliquo ostio ad suam curiam, an possit cogi ad cauendum de amplius non veniendo 37. b
- A**ntequam alicuius dominus an possit claudere aream vicini ex parte sua uersus curiam, ianuarum tabulas affigendo, ita quod aream dominus in aream suam exire non possit 37. b
- V** usufructuarius alicuius domus an possit domus alterius aditum inferiorem uel posteriorem claudere 37
- O**sti ianua an possit alicui legari, uel in executione sententia pro pignore capi 37. b
- C**iuitatem aliunde quam per portas sub pena capitis egredi non licet 37. b
- V**estibulum quid proprie sit 37. b
- De aditu seu itinere. Cap. 43. pag. 38*
- P**romiserit si mihi quispiam, ut per aream suam in domum meam, uel ex domo mea per aream suam ire possim, nec de plano aditus sit, quoniam area sua domo mea altior est, an scalas, uel gradus, aut cliuos in meo, uel in suo facere debeam 38. b
- De claustro seu conclau. Cap. 44. pag. 38*
- C**lastrum unde dicatur 38. b
- C**onclau in neutro genere, uel conclauis in feminino, quid sit 38. b
- P**orticus quid proprie dicatur 38
- H**omini priuato an super locis publicis uersus vias publicas edificare licitum sit, sicut communiter reperiuntur Paduæ & Bononiæ 38. b
- D**omus appellatione an porticus contineatur 38. b
- S**taturum si puniat committentem maleficium in domo, uel inuentum extra domum, an porticus etiam comprehendatur 38. b
- D**uas domos si habeam habentes claustrum uel porticum commune in illarum ædium medio, & vnam simpliciter vendam, & aliam retineam, cuius erit ipsum claustrum 38. b
- P**orticum uel claustrum cooperientem solum suum si quis habeat, & in alieno requiescat, an dominum eius suum sit 38. b
- P**orticum uel claustrum cum columnis si quispiam facere velit, an possit imponere columnas, quæ vnius ecclesiæ fuerunt 38. b
- De penu. Cap. 45. pag. 39*
- P**enum subterraneum si quispiam habeat, quod a parte superiori in solo publico lumen recipere velit, nunquid possit 39. a
- P**enum subterraneum si quispiam facere velit, & fodere subitus solum publicum, uel domum vicini, nunquid possit 39. a
- P**enum subterraneum si velim facere quatenus se protendit solum meum, usque ad finem soli vicini, nunquid possim 39. a
- De curia siue curie. Cap. 46. pag. 39*
- P**lanities terre quid dicatur 39
- D**omum si quispiam habeat cum tribus vel quatuor cluis, & in earum medio una curia, siue curtis existat, in qua forte est unus puteus, & in quolibet dictorum clusorum est vnum ostium, & ipse vendat, seu leget unum ex dictis cluis, siue curiam, an legatarius, siue emptor dicti ostii vti possit, ex quo ad dictam curiam veniatur 39. b
- D**omum inter feudatariam & domum domini si una curia sit, seu plateola, quomodo diuidatur 39. b
- A**qua cadens in curte mea naturaliter & de per se, si ad curiam tuam discurret, an tibi in curte tua aliquid facere licitum sit, ut aquæ discursus impediatur, & in curte tua remaneat 39. b
- De puteo, cisterna, & lauello. Ca. 47. pag. 40*
- D**omum inter feudatarii & domum domini si vnus puteus tantum existat, cuius aqua non sufficit utrique quis præferatur 40. a
- P**uteus communis si inter duos vicinos sit, an diuidi possit, & quo iudicio 40. a
- V**icini ciuitatis uel loci an ad locum commune, uel puta furnum, contribuere teneantur 40. a
- C**ommunicas seu uicinia si habeat vnum puteum, uel furnum, uel porticum commune, qui purgatione vel refectio egeat, & quidam ex vicinis collectæ expensam curare volens usui vel commodo illius renūciare velit, an possit 40. a
- P**utrum si in domo mea aperiam, quo aperto venæ tui putei præcisæ sint, an teneat 40. a
- Interdi.

Index

Interdictum de fonte an illi competat, qui uti prohibetur putco viam aquam non habente 40.a

Furum, vel cisternam, aut lauellum prope vicini fundum fodere an licitum sit, nullo pacto interposito 40.a

Cisternam si quis aperuerit, vel foderit, & eam non coeperit, cecideritque bos, vel alius in ea, an talis teneatur 40.a

Cisternas habens si cisternas legauerit, an debeatur aqua in ea regione, in qua aqua venialis est, vel est in regione Africae, & Aegypti 40

Cisternas habentem an seruitus vel obligatio personalis sequatur 40.a

De cloaca. Cap. 48. 40

Cloaca quid proprie sit, & quid eius appellatio ne veniat 40.b

Statutum si distauerit, quod si quis offenderit aliquem in domo, puniatur in tantum, an offendens in ostio, statuti poena teneatur 40.b

Domo in sua priuata quis non potest exercere artem, per quam malus odor, seu fetor vicinis fiat 40.b

Cloacam inter aedes meas & tuas, re etiam inuito & contradicente, an de nouo mihi facere liceat, & si denuncias nouum opus, tuam denunciationem contemnere possim 40.b

Cloacæ vsum si aliquis habeat, vel clam, vel precario, & velit cloacam reficere, vel purgare, an contra impediens sibi interdictum cloacæ prohibitorium competat 40.b

Cloacani facere in muro communi, inuito altero socio, an ius facere liceat. 40.b

Cloacam facere in fundo vel domo sua, an facere licitum sit, & ex ea aquam in viam publicam mittere 40.b

Aqueductum loco cloacæ vsque ad viam publicam, an facere liceat 40.b

Vsum fructus in fundo vel cloaca publica si quispiam habeat, & refectione, vel reparatione indigeat, an istud onus ad ipsum spectet 40.b

Ius agendi seu prohibendi aliquid, an solum ad liberos, vel habentibus curam ciuitatis, vel aliis competere habeat 40.b

Priuato vel forensi, an competat ius agendi, vel prohibendi aliquid in actione populari 40

Actio quænam sit, quæ pro cloacis competat 40.b

Interdictum prohibitorium & restitutorum ad hoc vt competant, quæ necessaria sint 40.b

Libellus & positiones in actionibus popularibus quomodo formari debeant 40.b

De fistula Cap. 49. pag. 41

Fistulæ quid proprie sint 41.b

Castellum quid proprie dicatur 41.b

Licentiam habens a principe vel superiore auerendi aquam ex publico, debet ea ducere per castellum, vel per fistulas, ne matrices fistulæ corrumpantur: & contrariis concessionis beneficium perdit, & etiam in corpore puniatur 41.b

Socio an liceat facere in pariete communi fistulam, vel canale aliquod, per quod aqua pluuia arceatur, siue recipiatur 41.b

Domorum in venditione, an etiam seruitudes veniant 41.b

De furno. Cap. 50. pag. 41

Furnum si iuxta communem parietem habeas & damnum darieti dat. vel verisimiliter dare poteris an tecum agi possit 41.b

Furnum seu molendinum in aliqua villa, vel vicinia si quispiam habuerit, & habeat, & omnes de dicto loco iam longissimo tempore, etiam eius, cuius in contrarium memoria non existat semper venerunt ad dictum furnum, seu molendinum pro pane coquendo, seu macinando: & alius furnum nouiter construere velit, an ne construat prohibere possit 41.b

Promiserit si mihi quispiam coquere panes in furno suo pro tota mea familia, an hæc seruitus, vel obligatio personalis esse dicatur 41

Promiserit si aliquis mihi & Titio, quod possim coquere in furno suo omni hebdomada x. starræ frumenti, & Titius decessit, vtum Titij portio mihi accrescat 41

Patrum si fecerim cum furnario, vt coqueret panem pro me, & familia mea singulis annis, vel perpetuo: & quod sibi darem omnino decem libras, sed tunc habebam duos filios tantum, & postea mihi plures alij filij nati sunt, & sic famulæ mea aucta est: an mihi panem pro eodem pretio coquere teneatur 41.b

Seruitus si luminibus imposita sit, tam de præsentibus, quam de futuris simpliciter intelligitur 41.b

Inspicitur multoties quod euenire potest 41

Contrarium eadem est disciplina 41.b

Conduxerit si quispiam vinum molendinum cum quatuor rotis, & conuenit prestare modios decem pro qualibet rota: & postea conductor ibi aliam rotam construxerit, an pro illa noua rota aliquid soluere teneatur 41.b

Paterfamilias cum abbate & conuentu eiusdem monasterij si pactus fuerit, quod molendinum dicti monasterij sibi & familiæ suæ pro certa pensione molere deberet, sine lesione dicti monasterij pacti initio tempore: & postea filiorum quilibet habet ita magnam familiam, sicut habebat paterfamilias. celebrati contractus tempore: & quilibet ipsorum vult molere ad molendinum, sicut eorum pater faciebat, quid iuris 41.b

Verba in dubio secundum præsens tempus intelliguntur, sicut contractus in dubio intelligitur rebus sic stantibus 41.b

Verba contractus intelliguntur secundum quod apparet contractus tempore 41.b

Hereditas ex persona conditionis obligatio mutari non debet 41.b

Ex, ena ubi crescit & labor, precium seu salarii crescere debet. 41.b

Famulus si conuenit stare cum tribus scholaribus 41.b

Indèx.

- ribus pro certo precio quolibet mense: & vnus
scholaris moritur, vel recedit, salarium minui
debet 41.b
- Conuentio ad incogitata non extenditur 41.b
- Infinitas euitanda est 41
- Concessum si fuerit alicui, quod in aliquo nemo-
re pro se & familia sua ligna incidere deberet,
& multis relictis familis recedat, an & quantū
incidere possit 41.b
- Prædium si quispiam alicui monasterio dederit,
vt perpetuo ad suum molendinum sibi & filiis
suis granum molere deberet: & postea filij su-
per excreuerint, quid iuris 42.a
- Monasterium si promissit mihi, & familie meæ
molere frumentum, non teneatur hæredibus
molere in maiori quantitate, quam mihi tene-
retur 42.a
- Promissit si rusticus quidam cuilibet canonico
pro anniuersario 10. dare, & promissionis tem-
pore non erant nisi x. canonici, deinde xx. exi-
stant, an omnibus teneatur 42
- Perpetuo seu in perpetuum quis se obligare po-
test 42.a
- Furnum in muro, communi, inuito socio, vel
iuxta vicini murum, eo inuito, an facere li-
ceat 42.a
- De fornace. Cap. 51. pag. 43*
- Fornacem an quis in muro vel fundo communi
construere possit 43.b
- Fornacem an quis in muro proprio iuxta vicini
murum construere possit 43.b
- Fornace si ignis periculum existat, ne vicini pa-
ries flamma corruat, quid iuris. 43.b
- Fumus si ascendat de fornace ad vicini domum,
an propter hoc contra fornacis dominum agi
poterit 43.b
- Fornacis propter ignem si uilla vel domus exu-
sta fuerit, an contra fornacis dominum agi pos-
sit, & qua actione 43.b
- De balneo siue stupha. Cap. 52. pag. 43*
- Balneum vel stupham facere etiam inuito socio
in communi licitum est, dum tamen ex hoc co-
munis paries non lædatur, alias secus 43.b
- Balneum construere in pariete proprio iuxta vi-
cini parietem an licitum sit 43.b
- Balneum qualiter de iure construi possit 43.b
- Balneum seu stupham, an usufructuar. possit in fū-
do usufr. construere. 43
- Balneum vel stupham ad vsum publicum an in-
quilinus vel usufruct. deputare possit 43.b
- Balneator seu stuphar. an de receptis teneatur, si-
cut nautæ, caupones, stabularij 43.b
- Balneorum & thermarum calefactiones an mune-
ra personalia esse dicantur 43.b
- De fumo. Cap. 53. pag. 44*
- Aedificia inferiora habens si ignem faciat, per fo-
ramen, vel per fenestras fumum in superiora
ædificia immittat, an possit 44.a
- Apes alienas si quispiam fumo facto fugauerit,
vel necauerit, qua actione teneatur 44.a
- De scalis. Cap. 54. pag. 44*
- Scalas muro communi apponere licitum est vni
ex sociis, si nullum damnum parietis fiat 44.a
- Scalæ lapideæ an iuxta murum communem per
vnum ex sociis apponi possint 44.a
- Scalas non solum si quispiam velit appropinqua-
re, sed etiam tigna vel lapides immittere, an
possit 44.a
- Limitata dispositio limitatum producit effe-
ctum. 44.a
- Scalæ in muro alieno, an & quomodo apponi pos-
sint 44.a
- Scalas in solo publico iuxta domum suam si quis-
piam edificare voluerit, an possit. 44.a
- Scalas in muro supra solum vicini vel publicū, an
quis facere possit 44.a
- Scalæ an domus appellatione ueniant 44.a
- Scalis admotis si quis muros ciuitatis ascenderit
quomodo puniatur 44.a
- Scalas apponere muro alterius causa ingrediendi
eius domum, quæ pœna sit 44.a
- De fenestris. Cap. 55. pag. 45*
- Fenestris suis si quispiam fecerit apponere ferr-
atas protendentes extra murum suum supra vi-
cini solum an poterit. 45.a
- Fenestras suas ferratas si quispiam versus solum
vel domum vicini habeat, quæ sit per t rignat a,
vel quadraginta annos steterunt: & ipsemet eas
tollere uelit, vicinus autem contradicat, quid
iuris 45.a
- Fenestras si quis versus domum, vel etiam fundū
vicini habeat, per quas in domum vicini ire po-
test, an cogi possit, vt fenestras ferratas ponat
vt sibi dicta facultas intrandi collatur 45.a
- De solario. Cap. 56. pag. 45*
- Solarium si quispiam ædificare velit ad hoc, vt
sustineatur, in quo loco ipsum alii gere de-
beat 45.b
- Murus quomodo cognoscatur an sit communis,
vel non, & an sit communis pro diuiso vel indi-
uiso 45.b
- Solarium, quod est infixum muro communi, uel
alieno iure seruitutis, an pauimento vel lateri-
bus cooperiri possit 45.b
- Solarium vnum vel plura si una domus habeat,
& pars inferior sit vnius, pars uero superior al-
terius, sicuti Venetiis contingit, si ille, qui
partem superiorem habet, non habeat aditum
ueniendi ad ipsam, nisi per scalas uel partem
inferiorem, nunquid per illam uenire pote-
rit 45.b
- Solarium superius domus alicuius si quispiam
habeat, in quo quotidie habitantes currant, uel
eius pueri saltent, uel pullent, ita quod existen-
tibus in parte inferiori impedimento sint, quid
iuris. 45.b
- De tigno iniuncto. Cap. 57. pag. 46*
- Aedes duæ eadem contignatione con textæ si
pluribus legentur, quisque legatarius habebit,
quatenus pars sibi legata duret: nec unus con-
tra alium agere poterit, ut tigna non exi-
stant, sicuti testamenti, uel mortis tempore
erant. 46.a
- Tignum unum, uel una tigni contignatio si una
domum

Index.

- domum tegat, & postea inter plures diuidatur illud tignum sociorum cultibet proprium est, quatenus tigni longitudo versus partem suā se extendit 46. a
- Tigna immissa debent immissa remanere, tempore quo domus pluribus vel inter viuos, vel in vltima voluntate assignatur, sicut prius ante assignationē vel diuisionem extiterant 46. a
- Domos duas vnica contignatione contextas si quispiam habeat, & vnā vendat, aliam autem sibi reseruet, an emptor, venditor inuito, tigna aut cetera retinere poterit, quę in domo vendita requiescunt 46. a
- Molendinum in flumine publico si facere velim, an in ripam vię publicę tigna immittere poterō 46. a
- De onere ferendo. Cap. 58. 46.*
- Tigni immittendi inter seruitutem, & oneris ferendi quę differentia sit 46. a
- Verba, promitto ferre, vel sustinere onera domus tuę, quid importent 46. a
- Seruitus oneris ferendi ad factum comperit ibi.
- Seruitus oneris ferendi, an personalis actio esse dicatur 46. a
- Murus vicini si seruitutem oneris ferendi debeat si domus corrumpat, vel refectione indigeat: & ipse vicinus non vult reficere, sed ei cedere, & mihi relinquere, an possit 46. a
- Murum oneris ferendi casu quo vicinus reficere teneatur, qualiter ista refectione fieri debeat ibi.
- Murum communem si duo habeant, qui onera ædium communia sustineant, & eorum alter ipsorum deponere velit, & melius fundare, ac grauiora pondera superimponere, an altero socio inuito facere possit 46. b
- Molendinum communem si duo habeant, & vnus molas meliores imponere velit, an etiam alter ad expensas teneatur ibid.
- De refectione. Cap. 59. pag. 46.*
- Reficere quid propriè sit ib.
- Rem propriam an quis reficere teneatur ib.
- Conuersantibus per viam publicam, vbi est domus ruuosa, per quod remedium succurratur 46. b
- Domus diruta si deformitatem in ciuitate pariat quod remedium contra dominum intentandū est 46. b
- Domus vel res quando aliena fuerit, an & quomodo, & per quem refici debeat 46. b
- Idoneitas intelligitur, quando in extremo non peccat: quoniam nullum extremum laudabile est 46. b
- Actio quę competat socio reficere volenti in casu permissio contra alium socium prohibetē 47. a
- Sociorum vnus si suo sumptu ædificium commune iure societatis seu communis reficiat ad vsu, ad quem paratum, seu destinatum erat, uerbi causa, domum ruinam, aut molendinum in flumine, aut parietem communem, an contra illum, qui recusauit, agere poterit 47. a
- Dominium partis alicuius rei, quę refectione indiget, an in reficientem ipso iure transeat, vel requiratur sententia, & nunquid transeat etiā possessio 47. a
- Socius alicuius rei, qui rem refecit, an suo vel comuni nomine rem refecisse dicatur 47. a
- Parietem communem si vnus ex socijs reficere velit, alter vero timeat, ne ex ea refectione sibi damnum imminuat, qualiter sibi succurratur 47. a
- Parietis refectione oneris ferendi seruitutem debetis ad quem spectat 47. a
- Promiserit si quidam nobilis Comitatus cuidā reficere pontem: qui pons tunc paruus erat, & postea in tantum aqua creuit, quod pontem crescere necesse fuit, qualiter iste nobilis teneatur 47. a
- Partes alienus si per medium pedem in alterius domum inclinauerit, an contra eum agi possit, vt ipsum erigat & reficiat 47. a
- Rem usufructuariam reficiendi onus, & ad quem spectat ibi.
- Rei usufructus refectione ad quem spectat ib.
- Fundus si locatus est, vel etiam domus refectionis impensa ad quem spectat 47. a
- Emphyteota, huiusmodi, seu feudatarius, an fundum, vel quid aliud reficere teneatur, vbi etiā quid de re dotali ib.
- Fructus vel redditus alicuius fundi vel domus si legetur, refectione ipsa ad quem spectabit 47. a
- Ecclesia & clerici an teneantur ad reparationem murorum, seu refectionem fortiliciorum ciuitatis, & pontium, & viarum, & portarum, & aquæductuum 47. a
- Ecclesiam parochialem, an laici parochiani teneantur reficere, an vero clerici 47. a
- Ecclesię ex ædificatione si ius patronatus acquiratur, an etiam ex refectione, vel reparatione quærat 47. a
- Tutor an pupilli ædificia collapsa, & deformata reficere poterit 47. a
- Refectione rei seruitutem debetis ad quem spectat 47. a
- Opus nouum, an nunciari possit ædificium vel cloacam reficienti 47. a
- Domus refectione an pia causa dicatur 47. a
- De ponticello. Cap. 60. 48.*
- Ponticellos seu pontes super domibus priuatorum appensos, & pendentes super viam vel solum publicum, an de iure comuni quis tene re possit 48. b
- Stillicidij per ædificationem super solum publicum, illius soli dominus aliquis non efficitur 48. b
- Ponticellum ædificare super solum publicum ex concessione facta à principe, vel senatu, aut ex gubernatione ciuitatis, vel ex consuetudine, vel ex forma statuti si licitum sit, & quis in dictis casibus velit ædificare pontes ita largos & longos, quod inferatur damnum, vel incommodum, & impedimentum vicinis, seu transuntibus cum plaustris, & animalibus oneratis,

Index.

tis, qui commodè pertransire non possunt, an
 huiusmodi ponticellos ædificare possit 48. b
 Generalis concessio semper intelligitur, quod si-
 ne damno & alterius incommodo fiat 48. b
 Aedificandi licentia in loco publico sine inco-
 modo & damno alterius concessa intelligitur,
 nisi expresse dicatur, etiam cum alterius dam-
 no & incommodo 48. b
 Incommodum maximum, vel magnum, vel par-
 um, iudicis arbitrio dicitur 48. b
 Consuetudo vel statutum si distulerit, qd ponti-
 celli super viam publicam fieri possint, & duo
 sunt, unus ex vna parte strætæ, & alius ex alia,
 an eorum quilibet cum ponticellis ad strætæ
 medietatem se extendere poterit 48. b
 Promiserim si tibi dare viam ad fundum tuum per
 fundum meum, an supra viam pontem facere
 poterit 48. b
 Ponticelli super solum commune per vnum ex
 socijs, an ædificari possint 48. b
 Domum vnam si ab utraq; parte viæ habeam, &
 pontem supra solum publicum, vel etiam su-
 pra priuatum, vel communem in casu permis-
 so: an si vnam domum de domibus meis ven-
 dam, videar pontem vendere, qui in alia domo
 requiescit ibid.

De mœnians. Cap. 61. pag. 49.
 Mœniana dicuntur solaria, seu ponticelli, qui
 in muro sunt, & ita proiecti, seu immissi pro-
 uehantur, vt nunquam requiescant, sicut sub-
 grunda 49. b
 Mœniana ab immisissis in quo differant 49. b
 Mœniana si quis in muro suo ædificare velit ver-
 sus domum vicini priuatam, vel ædificium pu-
 blicum versus, quantum spatium dimittere de-
 beat 49. b
 Mœniana legi an standum sit, vbi aliqua consue-
 tudo non fuerit 49. b
 Mœniano, seu sub solario, aut ponticello pannos,
 seu linteamina, aut alia, an extendere liceat, per
 quæ vicinis lumen tollatur 49. b
 Actio qualis competat contra protendentes pan-
 nos in aliorum præiudicium 49. b

De fenestra. Cap. 62. pag. 50.
 Fenestram in suo, an quis facere possit etiam si
 per eam in vicini fundum inspiceret 50. b
 Regula quod quis in suo inuito vicino murum
 facere possit, quas fallentias patiatur 50. b
 Fenestram in muro communi, ignorante vel in-
 uito socio, an quis facere possit 50. b
 Fenestram in muro communi eleuato pro sua uti-
 litate tantum, an quispiam facere possit 50. b
 Domum si quispiam vicinus eleuare velit iuxta
 murum socij eleuatum, & ponere culmen æ-
 qualiter cum culmine domus vicini, vel etiam
 supra, obsecrando fenestras vicini, ipso inuito,
 an possit 50. b
 Fenestram in alieno, domino inuito, an quis face-
 re possit 50. b
 Fenestram de ligno, quod dicitur balconus, an fa-

cere licitum sit: & ipsam aperire in publico
 supra solum vicini 50. b
 Promiserim si vicino sub certa pœna non facere
 fenestram in muro domus meæ: & postea il-
 lam domum vendam, an emptor fenestram fa-
 cere poterit 50. b
 Domus dominus an possit obscurare lumina do-
 mus locatæ alteri, vel in quo alius de domo lo-
 cata vsum fructum habeat ibi.
 Fenestras vitreas, ligneas, & papyreas, quæ vulgo
 spheræ dicuntur, an quis domui suæ apponere
 possit 50. b
 Fenestras vitreas, ligneas, & papyreas, an quis im-
 ponere cogatur, & in fenestris sui parietis te-
 nere 50. b
 Fenestrarum vitrea vel tela si fracta essent, adeo
 quod in alterius domo uideri possit, an debens
 seruitutem suis sumptibus reficere teneatur
 50. b
 Fenestrarum & balconorum materia vbinam sit,
 remisitue 50. b

De specularibus. Cap. 63. 51.
 Specularia sunt, quæ vulgo gelosia dicuntur 51. b
 Domus usufructum si quis habeat, an etiam si-
 bi specularia tanquam domus instrumenta ue-
 niant, ita quod propriarius non possit prohi-
 bere ususfructuarij illis uti ibi.
 Specularia an indistincte fenestris apponi possint
 51. b

De camino. Cap. 64. 52.
 In camino quot principaliter consideranda sint
 52. a
 Ignis super solario facientis fieri potest, nisi vicinus
 incendij periculum timeat. 52. a
 Solarium si commune sit, & ille qui est inferior,
 incendij periculum timeat, cautio damni infe-
 sti peti potest 52. a
 Murum sub solario vicinus inferior occasione in-
 cendij euitandi quibus expensis facere possit ibi.
 Caminum faciens, an vicino inuito murum in so-
 lario communi facere possit 52. a
 Ignem iuxta parietem communem etiam maxi-
 mum, sicuti solet nuptiarum tempore fieri, quo
 casu socius facere possit 52. a
 Capa camini an & quo casu à socio fieri possit ibi.
 Socius quilibet muri communis in qualibet ip-
 sius particula portinam habet 52. a
 Caminum quodcumque aliquis in pariete com-
 muni ædificare velit, & murus ita debilis exi-
 stat, ut pro faciendo ignem temperatum etiã
 pro usu suo torreretur, an possit facere unum
 murum paruum à parte sua unius pedis altitu-
 dine, vt communiter ipsa flamma ascendere
 possit ibid.
 Murum iuxta alienum etiam non dimisso spatio
 unius pedis, quispiam alium murum, siue
 fundamento, vel etiam modico facere potest
 52. a
 Camini tribus an, ubi, & quomodo fieri debeat
 52. a
 Fumus qui de tubo camini exit, quo mō manife-
 stetur

Index

- Net, an murus proprius communis existat 52.a
- De necessario. Cap. 65. 53
- Necessarium quot partes habeat 53.a
- Fenestra siue locus necessarii ad sedendum, an, & quando in muro proprio vel communi fieri possit ibid.
- Necessarii cauea, an, & quomodo in proprio vel communi muro fieri possit ib.
- Necessarii cauea, an & qualiter in muro communi ve proprio fieri possit ib.
- Necessarii fouea, an pro voluntate domini fieri possit ib.
- Necessarii fouea murata, vel non murata, si humor, vel putredo exeat, & in puteum, vel vicini cisternam descendat, vel in eius venas, aut etiam sua penu, an cogi poterit ad reficiendum dictam foueam, ita & taliter, quod puteo vel cisternæ, aut alii vicini loco nocere non habeat ib.
- Necessarium plenum habens, si ipsum purgare velit, an possit ib.
- De seclario. Cap. 66. 53.b
- Seclarium quid sit, & quot partes habeat 53.b
- Seclarium si quis iuxta parietem communem ædificare velit, an possit ibi.
- Seclaria si aqua spargatur, & descendat per solarium ad partem vicini inferiorem, vel solarium commune madefaciat, an prohiberi possit ne amplius spargat ib.
- Seclarii murus si communis esset, & propter pondus supellectilis appensæ debilitaretur, an prohiberi possit ib.
- Seclarii foramen, & fouea, ac eius camera qualiter se habere debeant ib.
- De aquarolo siue canali. Cap. 67. pag. 53
- Aquarolus quid proprie sit 53.b
- Aquarolus si quis in suo habeat, & aquam per vnam tegulam ducat, quæ cadat in suum, puta in curiam, vel hortum: deinde illa aqua paulatim in fundum vel penum vicini vel communi descendat, an cogi possit, vt dictam aquam in suo retineat, ne in alienum veniat 54.a
- Aquarolo vicini mei si aquam descendente videam, & ex suo ad curiam meam cedente: an aliquid in meo facere possim, propter quod aquæ fluxus impediatur, ita, quod in vicini solo remaneat ibi.
- Aquarolo vicini si aqua in fundum meum descendat, quid tuis ibi.
- Aquarolo tui, si aqua in via publica descendat, nunquid ego vicinus cõtra te agere possim ib.
- Pariete in communi, an sit licitum mittere canale recipientem aquam a se cælo cadentem, vel aquam de cisterna discurrentem, aut de aliquo aquæ receptaculo, quod castellum appellatur ib.
- De aquæ proiectione siue aliarum rerum. Cap. 68 pag. 54.
- Aquam in vicini fundum, an immittere licitum sit 54.a
- Aquam vel alias immundicias in stratum publicam, vel alium locum publicum, an proicere liceat 54.a
- Putredinem aliquam, puta lauaturam, vel aliud putridum, si pedisequa vel famulus proiecerit, & super vestem vel caputium transeuntis per viam publicam, vel ibi stantis descendat, an eius dominus teneatur ibi.
- Aquam ut illuc proiciat, si duos tibi terræ pedes concedam, an proprietas vel vsus concedi vitur ib.
- De aqueductu. Cap. 69. 53
- Aqueductum alicui in suo habere non licet, per quem aqua in alienum fluat: & quomodo si contra fiat, contra eum agi possit 54.b
- Aqueductum, an per vicini fundum facere liceat ibi.
- Aqueductu si ego priuatus aliquid ius habeam, nunquid a solito cursu diuertere poterit ibi.
- Consuetudine vel statuto quis potest habere ius aquam tollendi per totam ex flumine vel castello ib.
- De ponte. Cap. 70. 54
- Pons dicitur ille, qui est de lignis, non autem de lapidibus ib.
- Flumen si per ciuitatem discurrat, & vnus ab vtraque parte ripæ domos habeat, an pontem super flumen facere poterit, per quem de vna domo in aliam ire valeat ib.
- Pontis partem, puta decem pedum longitudine, nunquid in flumen quis facere possit, per quem possit ire ad hauriendum aquam, vel ad lauandum pannos stare ib.
- Pontis reficiendi & faciendi onus super flumine publico, ad quem spectat, per quem iter transeuntibus necessarium sit ib.
- Pons an viae publicæ appellatione veniat ib.
- De picturis seu incrustationibus. Cap. 71. pag. 54.
- Picturas habere in pariete communi an socio liceat 54.b
- Parietem communem vnus ex sociis, etiam altero inuito, an dealbare & pingere poterit 55.a
- Incrustationes quid proprie sint, & quomodo capiuntur ib.
- Picturarum & incrustationum, an ratio habeatur, si de aliquo muro de damno infesto cautum sit ib.
- Picturæ si in pariete communi existant, an causa imponendi tigna alter socius pulsare possit: ex qua pulsatione damnum illis picturis contingere possit ibi.
- Pingi si velim facere in ecclesia crucifixum, vel aliquid aliud, an possim ib.
- Vsfructuarius vel inquilinus, an in domo vsfructuaria vel conductâ possit facere pingi insignia sua, quæ vulgo arma dicuntur ib.
- Depingi non potest facere insignia sua potestas, officialis, vel priuatus quispiam, vel nomen suum in ædificio publico ponere ib.
- Depingi facere potest insignia sua ille, cuius pecunia

Index

- cunia publicum opus factum sit 55.a
 Capellam vel ecclesiam si quispiam fecerit, & in
 memoriam sui insignia sua apponi fecerit, an
 clerici ea delere possint, & alia imponere ib.
 Depictus si esset quispiam in aliquo loco publico
 tanquam proditor, & quispiam sine principis li-
 centia illam picturam deleteret, an in aliquod edi-
 ctum incideret ib.
 Imaginem Dei vel Sanctorum percussus qua pe-
 na puniri possit ib.
 Pictores & miniatores pingentes cum adulterini
 coloribus, an domino ad interesse tenean-
 tur ib.
 Pictura an cedat tabulae vel chartae, aut econ-
 tra ib.
 Imagines Sanctorum Leo imperator cur dele-
 uerit ib.
 Imagines Sanctorum qualiter adorare debea-
 mus ib.
De horreo. Cap. 72. 55
 Horreum in solario communi si quis habeat, an
 ipsum frumento, vel aliis mercibus implere
 possit 55.b
 Horreum rebus onustum si multum ponderet, ita
 quod solarium sustinere nequeat, quid iu-
 ris ib.
 Horreum frumentarium nouum ex tabulis li-
 gneis mobile factum si quispiam in alterius so-
 lo posuerit, an ipsi solo cedat ib.
 Decimas nunquid rustici in horrea ad ecclesias
 deferre debeant ib.
De armatura. Cap. 73. 56
 Armatura machina dicitur illa super qua opera-
 rii ad aedificandum stant 56.a
 Armaturam vicinis aedificans an supra vicini so-
 lum ad murum ponere possit, ut laborantes va-
 leant super illa armatura ad laborandum sta-
 re ib.
 Armaturam in fundo vicini an ponere licitum
 sit ib.
 Armaturam si quis in suo muro habeat, & eam in
 vicini muro ponere velit, ita quod in ea re-
 quiescat, quid iuris ib.
 Armatura regulariter in solo alterius poni ne-
 quit ib.
 Armatura si male ligata fuerit, & in ea perticae
 vel funes positae fuerint, quae vetustae erant, pro-
 pter quod vnus de armatura cecidit, an magi-
 ster de armatura teneatur ib.
De stabulo. Cap. 74. 56
 Stabulum dicitur locus qui tantum equis reci-
 pit, & quid de communi vsu loquendi ibi
 Stabulum domus an usufructuarius locare possit
 pro stabulo ad recipiendum iumenta ib.
 Domus locator an nedum ipsam domum, sed etiam
 stabulum reficere teneatur ib.
De ingressu seu introitu. Cap. 75. 56
 Solum ingressus siue introitus quid dicatur ib.
 Solum quod relinquitur pro introitu, cuius esse
 debeat ib.
 Expensa aliqua quando facta est in dubio, a quo
 facta intelligatur 56.a
 Iurisdicatio in dubio cuique ciuitatis, vsque ad me-
 dium flumen compete 56
 Ingressus alicuius loci publicus cuius esse prelu-
 matur 56
 Viae vicinales quae dicantur 56.a
 Via vicinali an quis sine principis licentia aedi-
 ficare possit 56.a
De horto. Cap. 76. 56
 Pradium urbanum vel rusticum quando dica-
 tur 56.b
 Hortus an domus appellatione contineatur ib.
 Hortum an dare videatur qui domum dat ibi.
 Hortus an veniat, si alicui contenta in domo lega-
 ta fuerint ib.
 Hortus cui cedat, si duo fratres domos diuise-
 rint, in quarum medio hortus fuerit ib.
 Domus habitationem si quispiam vni legauerit,
 cui etiam hortus contineatur, ad quem per eam
 aditus habeatur, an legatarius ipsi heredi adi-
 tum prestare teneatur ib.
 Hortum ad pratum quis reducere potest ib.
 Domum habens iuxta vicini hortum ex illa do-
 mo, in illum hortum quicquam ponere non
 potest ib.
 Horto suo quilibet ad libitum aedificare potest,
 dimisso tamen legitimo spatio ib.
 Decimae an solui debeant de his, quae in horreis
 nascuntur ib.
De columbario. Cap. 77. 57
 Columbas capiens de alieno columbario etiam
 in suo furtum committit 57.a
 Fundi usufructum, in quo columbarium sit, si
 quispiam habeat, quomodo & quando colum-
 barum comodo uti possit ib.
 Proprietates columbarum, quibus praedictatores a-
 quiparantur, quatenus sint, remissive ib.
De sterquilinio. Cap. 78. 57
 Sterquilinium in domo habens, si faciat ipsum
 proicere iuxta murum communem, vel alie-
 num, an possit 57.b
 Stercoris aceruum si quis in fundo, aut agro meo
 posuerit, an actione vi aut clam contra eum
 agere poterit ib.
 Vrinam foetidam aut sterces si quispiam in solo
 publico vel priuato proicere voluerit, propter
 quod malus odor & faetor vicinus exhalet,
 an possit ibi.
 Sterquilinium an veniat venditio, vel legato fun-
 do ib.
De materie. Cap. 79. 57
 Maceriem iuxta regionem vel fundum alterius si
 quis aedificare voluerit, nullo spatio medio re-
 licto, potest, dummodo terminum suum non
 excedat ib.
 Murus seu paries proprie cum calce dicitur ib.
 Regula, quae dicit, quod aedificatum cedit solo, an
 in muro sine calce aedificatum locum habeat ib.
 Lapides vel quid aliud in curia, vel domo mea si
 posueris, an ea absque alia denunciatione pro-
 pria autoritate tollere, & euicere valeam ib.
 Lapides & tigna in fundo meo de voluntate mea,
 me

Index.

me precario concedente si posueris, an ea auto-
ritate propria, si inde ea non exportas, remo-
uere possim 57.b
Concesserim si tibi simpliciter, ut aliquid in meo
apponeres, an videar ad meum bene placitum
concessisse, an vero animo donandi, & in meo,
seruitutem constituendi. 57.b
Viatores si quispiam inuitauerit, & postea eum
pœnituerit, an contra ipsum agi poterit 57.b
De finca. Cap. 80. pag. 58
Fonem qui in suo facere velit, iuxta tamen fun-
dum alterius, quid obseruare debeat 58.a
Fossam visorum, laporum, aut ceruorum capien-
dorum causa in via publica, aut in itineribus
publicis, aut in sylua publica si quispiam fece-
rit, & bos, vel aliud animal in eam ceciderit,
qua actione contra facientem agere pote-
ro 58.a
Fossæ an sub solo publico fieri possint 58.a
De arboribus. Cap. 81. pag. 58
Oliuam vel ficum in suo plantans quid obserua-
re debeat 58.b
Arborem si quis in suo plantauerit iuxta alterius
regionem, legitimo dimisso spatio: & postea ra-
dices in tantum excreuerint, quod domus meæ
fundamento ruine periculum afferatur, an con-
tra eum, qui plantauerit, vel qui plantatam ha-
beat, agere poterit 58.b
Arbor si radices miserit in fundum meum, seu
in murum domus meæ, an eas propria auto-
ritate incidere valeam, vel cum autoritate iu-
dicis 58.b
Arbor tua si supra domum meam vel fundum me-
um pendeat, an illud totum, quod ex arbore su-
per meo pendet, autoritate propria abscindere
possim 58.b
Arbore tua supra domum meam pendente quod
reme illi competat 58.b
Dictio In, aliquando pro De, ponitur 58.b
Interdictum de arboribus cadendis tam dire-
ctum, quam vtile, tribus in casibus compe-
tit 58.b
Arbor ex fundo tuo in viam publicam si ita cade-
ret, ut inueneri impedimento esset, eamque pro
derelicto habeas, quid iuris 58.b
Arbor si in fundum vicinum radices porrexerit,
an vicino eas incidere liceat 58.b
Arbor cuius esse videatur, radicibus in vicini fun-
do arboraliter illatis 58.b
Arbores alienas si quispiam in suo plantauerit,
vel suas in alieno, cuius erunt 58.b
Arbores alienas incidens, Aquileia, & arbor, fur-
tim casum tenetur 58.b
Arboris appellatione quid veniat 58.b
Arbore mea si fructus in fundum tuum cadant,
an mihi colligere licitum sit 58.b
Fundum si vendiderim, & acceperim arborem, &
ea ceciderit, & demum eius radices pullos emi-
serint, an eos vendicare possim 58.b
Vniuersarius arbores etiam, infructuosas exci-
dere non potest, quæ de ambulationes opa-
cas, & amœnas reddunt 58.b

De sepulchro. Cap. 82.

60.a
Sepulchrum est locus, ubi corpora, ossaue homi-
nis condita sunt 60.b
Locum religiosum vnusquisque sua voluntate fa-
cit, dum mortuum infert 60.a
Sepulchrum si quispiam effodere voluerit, quan-
tum spatij relinquere debeat 60
Viam ad sepulchrum qui non habet precario, a vi-
cino impetrare potest, & si concedere noluerit
qua actione cogi poterit 60
Religiosi non habentes in loco suo locum eis cõ-
gruum, petere possunt, quod propter religio-
nis fauorem loca eis condecencia assignen-
tur 60.a
Porticum aut stillicidium si quispiam in sepul-
chrum immiserit, qua actione contra eum agi
possit 60.a
Sepulchra antiquorum quæ erant, & quid recen-
tioribus temporibus de cadaueribus sepelien-
dis cautum fuerit 60.a
Sepulturæ loco quantum ad effectum non cura-
tur, quoniam domini est terra, & plenitudo
eius 60.a
Sepeliri apud quam ecclesiam vnusquisque de-
beat 60.a

REPERTORIUM TRACT. DE SERVITV- TIBVS RVSTICORVM PRAEDIORVM.

Seruitutes rusticorum prædiorum quæ sint. pag. 61

De seruitutibus itineris. Cap. 1. pag. 61

ITER est ius hominis eundem, ambulandi, nec nõ
iumentum agendi, vel uehiculum 61.a
Ire ab Ambulare in quo differat 61.a
Promittat quis vni iter, an ius & seruitutem si-
bi promittere videatur, secus qui factum pro-
mittit. 61.a
Itineris seruitutem qui habet, an possit ire, nedũ
pedes, sed etiam eques 61.a
Seruitutem itineris habens, si velit ducere iumen-
tum, & plaustrum oneratum iumentu, vel alijs
rebus, & etiam ipse ascendere, an super seruien-
tis fundum transire valeat 61.a
Loco seruitutis itineris si dubitetur, arbiter, vel
communis amicus qui hoc dirimere debeat, af-
mi debet 61.a
Seruitutem itineris habens, si locum elegerit, li-
cet amplius variare non possit, ille tamen qui
seruitutem concessit, bene potest, si absque alte-
rius incommodo fiat 61.a
Iter, vel alia seruitus si legetur sine vllæ loci
determinatione, electio ad quem spectabit, an
scilicet ad promittentem, seu eius hæredem
b an

Index.

an illi, cui seruitus legata, vel promissa fuerit. 61.a
 Iter ad prædium duorum commune si legeretur, nec legatarij, de itineris loco consentiant, quid iuris 61.a
 Itineris latitudo quanta esse debeat 61.a
 Via cuius latitudinis esse debeat 61.a
 Iter aut actum per certum locum si quispiam ali cui cesserit, an possit vni vel pluribus per eundem locum, vel iter, vel actum cedere. 61
 Aque ductum si alij concessero, an alteri iter per eundem locum dare, vel cedere poterō 61.a
 Itineris seruitus sicut in certa fundi parte constitui potest, ita etiam pro certa temporis parte 61.a
 Fundi seruientis & dominantis dominus qualiter seruientis fundo uti possit, & ad quid dominus fundi seruientis teneatur 61.a
 Iter, actum viæ & aqueductus per fundum tuum si emerim, an ad vacuæ possessionis traditionem tenearis 61.
 Fundus venditus si seruitutem alteri debeat, an in hoc emptori venditor teneatur 61.a
 Fundi venditor qualiter teneatur, quando seruitutem non expressit, quæ in fundo vendito debetur, vel fundi venditi conditionem, & eam emptor ignorauit 61.a
 Possessionem qui tenetur vacuam tradere, an liberetur, si rem tradat, quæ alteri seruitutem prædialem debeat 61.a
 Iter si excipere deberem, puta quia sic in contrahendo conueneram, & tamen fundum liberum per errorem tradidi, quomodo mihi succurratur 61
 Fundus seruitutem itineris debens alluione occupatus, quomodo in pristinam seruitutem restitui debeat 61.a
 Fundum per alienum an quis ire seu transire valeat, & an dominus volentes ire, vel transire per fundum suum prohibere possit 61.a
 Fundum meum ingredi volentem propria manu & autoritate appellare possum 61.a
 Agrum per alienum ire fas est, si dominus non prohibeat, tamen non est, si dominus ipse prohibeat 61.a
 Itineris, siue eundi in fundum meum, ut quis in quasi possessione sit, itaque eum quo minus eat, impedire non possum, & si impediam, de interdicto, actumque priuato teneat, quot requirantur 61.b
 Seruitutem inrer affirmatiuam & negatiuam quæ differentia sit 61.b
 Iure aliquo suo quod quispiam usus fuerit, quomodo probatur 61.b
 Itinere per seipsum quod aliquis usus fuerit, an sufficiat, & an satis sit, quod alius per se iuerit 61.b
 Itinere per vicini fundum si quispiam usus fuerit, usque ad illum locum, ad quem est ingressus, est in quasi possessione, & ei competit interdictum de itinere actumque priuato 61.b
 Viæ usum sciente & patiente aduersario an retinere necesse sit 61

Itinere vel actum si quispiam usus sit, sufficit, nec de sideratur, quod seruitus constituta fuerit, ve debeat 61.b
 Itinere vel actum quod quis usus fuerit non vincit, nec precario, quomodo probatur, & cui hoc onus probandi incumbat 61.b
 Seruitutem habenti rusticam, iure magis constituitur, quam habenti seruitutem urbanam 61.b
 Fundum per alienum quod quis iuerit saltem per 30 dies, & propter hoc in quasi possessione esse dicatur, quæ utilitas resultat 61.b
 Possessione iuris illud vulgare locum habet, vim vi licet repellere 61
 Seruitutibus corporalibus, quæ causam discontinuam habent, quispiam in quasi possessione esse dicitur, etiam si nullo modo sufficienti tempore usus esset 61.b
 Dominus eum, qui est in quasi possessione iuris eundi per fundum suum, quomodo expellere poterit 61.b
 Interdictum de itinere actumque priuato rescindendo quibus competat, & quæ, ac quot ipsum consequantur 61.b
 Interdictum de itinere actumque rescindi, an aliud sit ab interdicto de itinere actumque priuato. & ita an duo interdicta sint, vel vnum tantum, duo capita habens 61.b
 Interdicto per itinere actumque priuato, rescindi, quis seruitutem constitutam probare necesse habeat 61.b
 Interdicto de itinere actumque priuato, rescindi, quare quispiam duo probare necesse habeat, scilicet, se usum hoc anno fuisse, & seruitutem sibi constitutam esse 61.b
 Interdicto de itinere actumque, &c. quare si me esse in quasi possessione viæ, itineris, vel actus probem, necesse probare habeam, quod seruitus mihi inuito constituta sit, &c. quæ sequuntur 61.b

De seruitutibus actus. Cap. 2. pag. 67

Actus est ius agendi uel iumentum, vel vehiculum 67.b
 Actum qui habet, an iter quoque habere dicatur 67.b
 Actus & iter in quo differant, & conueniant. 67.b
 Iter qui habet, instrumenta agrorum ducere nequit, sed qui actum habet sic 67.b
 Actus & via in quo differant 67.b
 Actus latitudo quanta esse debeat 67.b
 Seruitus actus si tam angusto loco concessa fuerit, ut neque vehiculum, neque iumentum per locum perducere possit, an actus, vel iter esse dicatur 67.b
 Actus seruitutem in fundo habens an per quamlibet eius partem seruitute actus uti possit, & aliquando per vnam, aliquando per aliam 67.b
 Actus electio ad quem spectat, quagdo sine vlla rei determinatione constituitur, an scilicet ad constituentem, & eius heredem, an illi, cui actus

Index.

aetus seruicus constituta fuerit	67. b	citer ducere, vel per conduſum ligneum, vel lapideum	68. b
Actum per certum locum si quispiam alicui cesserit, an possit postea plurib. per eundem locum actum cedere	67. b	Ponticellos seu pontes facere an supra viam publicam licitum sit	68. b
Aſus vni si deberetur, vt vehiculis trium generum vteretur, & alio genere vltus fuerit, vel qd superfluum egerit, an per hoc ipsam seruitutē amiserit	67. b	Via publica an per priuatum aliquo modo occupari possit	68. b
Aſus seruitutem si fundus debeat, & fluminis pons occupatus sit, & postea alluione restitutus, an seruitus amissa in pristinum statum restituitur	67. b	Via publica an claudi possit	68. b
Aſus seruitutem locus debens si quis inundatus fuerit, an dominus fundi pati teneatur, quod possit ille, cui seruitus debetur, in alia parte fundi agere	67. b	Domus vel fundus, qui vndique sunt, si vnus tantum essent, an ille solus viam publicam claudere possit	68. b
		Viam publicam si quispiam impediat, vel claudat, an contra claudentem, vel impediētem agi possit	68. b
		Viam si aliquis clauſerit, an propria autoritate clausuram frangere valeat	68. b
		Via publica, quę est in vna contrata, si claudatur, an alius de alia contrata, cuius parum aut nihil interest, agere possit, vt dicta clausura destruat	68. b
		Via publica duarum communitarum si sit, per quam eant curtus communis, veriusque, cui ex dominis territorii applicanda sit	68. b
		Statuto si caueatur, quod vulnerans in via publica magis puniatur, quā si alibi vulneret, & aliquis percussit in via priuata, per quam tamen iter publice fiebat, an puniatur, ac si in via publica vulnerasset	68. b
		Statutum si sit, quod si quis fundum vendiderit, cohrens seu confinis aut collateralis idem precium presentare possit, & fundum venditum ab emptore vindicare: si aliquis fundum vendat, & vicinus, qui habet alium fundum propinquum via tamen publica interueniente, vigore dicti statuti precium presentare velit, an possit	68. b
		Federicus imperator condidit quandam legem Gręcam, quę ius prothomiseos vocatur	68. b
		Via communis si ad caſtorum fontes exiſtat, ad cuius iurisdictionem prędia pertinere pręſumatur	68. b
		Fundum vel domum si quispiam legauerit, vel vendiderit, an cōcessum videatur, quod ex fundo exterioris, vel uendentis viam habere debeat: vel si duo fratres sint, aut socii, & vnū fundum diuidant, an in dubio actum videatur quod vnus per alterius partem viam habere debeat	68. b
		Via publica si aquis inundata, aut aliter destructa fuerit, an per vicini fundum iri possit	68. b
		Viam publicam si quispiam in vicini agrum reiecerit, an is, per cuius fundum via publica facta sit contra ipsum agere possit	68. b
		Viz reiecta actio quę competit, & quę etiam necessaria sunt ad hoc vt competere habeat	68. b
		Viz reiecta actio propter quid competere dicatur	68. b
		Via reiecta ut moueatur, si agatur, quid iuris	68. b
		Egerit si quispiam contra vicinum suum, qui viam publicam in fundum suum reiecit, & per, viz reiectę actionem interesse suum consecutus fuerit, an postea viam claudere poterit	68. b

Index.

Viam priuatam si quispiam per vicini sui fundū
reuerit, nunquid actione priuata agatur 68.b
Viz reuerit in actione quomodo libellus formari
debeat 68.b
Viz reuerit in actione quomodo actor & reus po-
sitiones formare debeant 68.b
Viam munire vel reficere an quilibet teneat 68.b
Clerici ad viarum reparationē an teneantur 68.b
Gabella pro plaustris & curribus, quæ pro viz re-
fectione ad portam soluuntur, si imponatur, an
ecclesia teneatur 68
Ciuitas vel villa si de nouo viam facere ve-
lit, & onus rebus pro viz vel pontium expen-
sa imponere voluerit, an etiā ipsis ecclesiis im-
poni possit 68.b
Viz ad refectionem an scholaris, vel qui domum
conduxit, teneatur 68
Emphyteota seu liuellaris an viā publicam an-
te domum emphyteoticā reficere teneat 68.b
V usufructuarius an ad viz refectionē teneatur 68.b
Martius, qui fundum dotalem iuxta viam publi-
cam habet, quæ refici debet, an ad ipsam refe-
ctionem teneatur 68.b
Domo aliqua si quispiam gratis habitet, nunquid
ad viz refectionem teneatur 68.b
Viam an quis reficere teneatur, si prius domui ce-
dere voluerit, quam iuxta viam habet 68.b
Via publica si destructa non fuerit ex antiquitate
vel casu, sed aliquis ipsam exarauit, seu aliter
destruxit, an ipsi vicini teneantur 68
Viam si quispiam destruxerit, & non habeat unde
soluat, an vicini ipsam reficere cogantur 68.b
Viam publicam si quispiam reficere voluerit, an
possit, & quomodo 68.b
Statuta de refectione viz loquentia an purgatio-
nem comprehendant, & quid purgare dicatur,
& quomodo etiam libramētū capiatur 68.b
Viam publicam qui purgare tenetur, quid facere
debeat 68
Viam publicam si quispiam reficere voluerit, &
ab alio impediatur, qua actione in impediētē
agatur 68.b
Interdictum de via publica ad hoc, ut contra im-
pediētē reficere competat, quæ necessaria
sint 69.a
Interdictum de via publica quomodo libellus for-
mari debeat 69.a
Interdictum de via publica quomodo actoris & rei
positiones formari debeant 69.a
Viz in publica si quispiam aliquid ponat, vel ædi-
ficet, vel immittat eo casu, quo non potest, quo
iure contra ipsum agatur 69.a
Interdictum de via publica siue sit vnum, siue
duo, quæ necessaria sint ad hoc vt ista interdi-
cta dentur 69.a
Via qualiter publica, vel priuata, aut vicinalis di-
catur 69.a
Libellus in interdicto quando quis ædificabit in
viam publicam, vel aliquid immittit aut ædifi-
care uel immittere uelit, quomodo formabi-
tur 69.a
Positiones actoris & rei in tali interdicto qua
forma formari debeant 69.a

Via publica ire, & agere, & plaustrum ducere,
cum regulariter concessum sit, si quis ab ali-
quo, qui prohibere non potest, impediatur,
quo remedio ei succurratur 69.a
Libellus in interdicto, ut liceat ire, agere, &c.
quomodo formari debeat 69.a
Positiones in interdicto, ut liceat, &c. quomo-
do formari debeat 69.a
Pedagia qui colligunt ab his qui per viam publi-
cam uadunt, an de iure possint prohiberi exi-
gere, & colligere 69.a
Via de publica in actione an procurator constitui
possit 69.a
Actione de via publica an fideiussor accedere pos-
sit 69.a
Libellus quomodo super via priuata formari de-
beat, quando dicitur, quod viz seruitus debe-
tur 69.a
De seruitute aquæductus. Cap. 4. pag. 76
Seruitus aquæductus, est ius dicendi aquam per
fundum alienum 76.b
Ius dicendi aquam per alienum fundum, an sit
seruitus realis, vel ius tantum personale, quo-
modo cognoscatur 76.b
Seruitutes personales tantum tres sunt, videlicet
vltusfructus, usus, & habitatio 76.b
Ius dicendi aquā ex fundo suo ad fundum meū,
si quispiam mihi concesserit causa faciendi bal-
neum tantum in fundo meo, in quo panni laua-
ri possint, vel pro aliquo alio usu, qui fundum
meum non concernat, an tunc seruitus realis
vel personalis erit 76.b
Ius dicendi aquam ex fundo tuo ad fundum meū
si mihi debeatur, puta per fistulam, causa ser-
uendi familiæ meæ pro coquina, & equis, & al-
ius necessariis pro domo, & familia mea, an
erit tunc seruitus realis, an vero ius persona-
le 76.b
Ius aquæ ducendæ ad piscinam meam, vel cister-
nam, aut puteum, si mihi concedatur, an sit ser-
uitus realis, an vero ius personale 76.b
Ius aquæ ducendæ ad piscinam meam, vel cister-
nam, aut puteum, an sit seruitus rustica vel vr-
bana 76.b
Ius aquæ ducendæ ex fundo tuo ad hortum meū
irrigandum, an realis seruitus sit 76.b
Ius aquæ ducendæ ex fundo tuo ad hortum me-
um, &c. an sit seruitus rustica vel urbana 76.b
Fundus rusticus aut urbanus quando dicat 76.b
Aquæductus in seruitute quid veniat, & quid
non 76.b
Regula, In re sua quilibet est moderator & arbi-
ter, quomodo intelligatur 76.b
Seruitus aquæductus est sicut anima intellectiua
tota in toto, & tota in qualibet parte 76.b
Subiecta talia sunt, qualia prædicta demon-
strant 76.b
Distributiones quotidianæ qualiter præstandæ
sint 76.b
Expenses quotidianas virorum collegii p̄or dare de-
betur dato q̄ vnus plusquā alter concedere vt fa-
ciebat Bononiensis scholaris vnus Polonus, q̄ co-
medebat tantū, quantum quatuor alii 76.b
Seruitutis

Index

- Seruitutis a principio constitutæ si fundus dominans aqua indigebat, & nunc ex aliqua causa non indigeat, an seruitus in perpetuum competere desinat 76.b
- Seruitus a quæductus si fundo meo qui est decem iugerum, debeat, & postea ductus fuerit, an propter hoc aquæductus seruitus crescere debeat 76.b
- Seruitutem aquæductus habens an riuum in seruiens fundo facere possit, per quem aquam ad fundum dominantem ducat 76.b
- Riuum an quispiam simpliciter cauere possit 76.b
- Riuum esto quod aliquis de iure vel ex permissio ne facere possit, an prædij dominantis dominus illum purgare & reficere poterit 77.a
- Ius ducendi aquam per fundum alterius si quispiam habeat, quando & quomodo ipsam aquam ducere poterit 77.a
- Seruitutis aquæductus in concessione, sine alterius damno subintelligitur 77.a
- Aquæductus seruitus quomodo acquiratur 77.a
- Aqua per se ipsam fluens an præscriptionem uel consuetudinem inducere poterit 77.a
- Aqua si in certo fundo superiore oriatur, & per quendam alueum ad partes inferiores descendat, aquisque aliquando pluuiialibus adeo crescat, ut in alueo contineri nequeat, an tunc ille qui est in parte superiori, ripas ita eleuare cogatur, ut usque ad mare discurrat 77.a
- Aquæductus seruitutem totam quis habere & cedere possit, & quis etiam ad aquam ducendam cogi valeat 77.a
- Flumen priuatum tribus mediis potest dici alius esse 77.a
- Aquæductus seruitus, cui uel quibus concedi possit 77.a
- Aquæductus seruitutem si uni concessi, an alteri postea concedere possim 77.a
- Aquæductus seruitutem si tu, cui primo concessi, uis postea aliis concedere, an possis 77.a
- Aquæductus seruitus, quomodo, qualiter, & quando, & per quem locum constitui uel acquiri possit 77.a
- Digitum mensura secundum Isidorum quid sit 77.a
- Fundi seruiens per quam partem aquam ducere possit, si non exprimat, quid iuris 77.a
- Aquæductus seruitus si ex flumine debeat, & ipsum flumen alueum mutauerit quid iuris 77.a
- Flumen si alueum mutauerit, ius aquæ uno impetu perditur, & tunc aliud flumen uidetur 77.a
- Fluminis aluei per mutationem in casibus in quibus aquæductus seruitus amittatur, an de æquitate restituenda sit, ut ex noua uel nouis alueis debeat 77.a
- Flumen si ad antiquum alueum redierit, an seruitus amissa restitui debeat 77.a
- Aquæ ex flumine an cui libet ducere licitum sit, per occupationem factam propria auctoritate 77.a
- Bononienses licite de flumine Recii aquam ducunt, quæ postea in Padum intrat 77.a
- Aqua si de unius molendino exeat, & alter eam capere uelit, & ad molendum suum ducere, adeo quod primum molendinum non impediat, an possit 77.a
- Forma, seu formula, uallum, & seriolla, an idem sint 77.a
- Aquam si duo ex flumine publico ad fundum suum ducere uelint, & se inuicem impedian, quis præferatur 77.a
- Cautela ducendi aquam ex flumine 77.a
- Occupare uel edificare incipisse, uel aquam ex pub. loco ducere, quid remissum 77.a
- Consequentia non ualeat, aliquis habet potestatem uel ius ducendi aquam ex flumine publico uel priuato, ergo habet seruitutem aquæ ducende 77.a
- Aquæductus seruitute quomodo & qualiter quis uti possit 77.a
- Aquæ ducendæ seruitutem ad molendum si quispiam habeat, propter aquarum abundantiam aliud molendinum construere non poterit 77.a
- Aquæ publicæ de ductu inter duo castella quæstio erat, & inter se fuit lata sententia: deum imperator unum de illis castellis mihi concessit, nunquid illa sententiam seruare teneat 77.a
- Vicini incommoditas aquæ ducendæ quæ dicatur 77.a
- Fons si ex aliquo fonte oriatur per tempus longissimum, cuius non extet memoria in contrarium: & aqua per inferiores partes viscurrere cepit patientibus illis, quorum fons erat, an habentes superiorem fundum, in quo aqua oritur, ipsum pro libito uoluntatis suæ diuertere poterunt 77.a
- Longa consuetudo ueluti iure imposita seruitus uidetur 77.a
- Patientiam solam qui permittit, nec per alia uerba seruitutem constituit, an seruitutem constituere videatur, uel se personaliter obligare 77.a
- Aquam duxisse iure seruitutis, uel iure simplicis facultatis, quando dicatur 77.a
- Seruitus aquæductus præscripta quanto tempore inducatur, & quæ, & quot ad istam præscriptionem inducendam requirantur 77.a
- Sepem præcidere, mandare, uel mundari facere in fundo vicini, uel per vicini fundum aquam ducere, an seruitutem arguant 77.a
- Aqua quando discursisse dicitur iure facultatis tantum, non autem seruitutis 77.a
- Possessionem in iuribus in corporalibus dare non est 77.a
- Differentia quænam sit quantum ad tenipus inter locum publicum & priuatum 77.a
- Aquam si quispiam habeat ius claudendi cereis horis, nunquid ita claudere poterit, ut nihil, quod alias stillare consueuerat, ad partes inferiores stillare possit 77.a
- Aquam ducendi ius iure seruitutis per fundum tuum si habeam, & per riuum apertum ducere 77.a

Index.

rim, & nunc riuum, subterraneum facere velim
an possim 77.a
Aquam ducendi ius per vicini fundum si quispiā
habuerit, & duxerit per riuum, & demum velit
nouum canalem vel fistulas in riuo collocare,
quē nunquam habuerit, an possit 77.a
Aquam per fistulas vel canales si primo per vici-
ni fundum duxerim, & nunc per riuum ducere
velim, an possim 77.a
Iure tertij regulariter opponere possum, quando
iuris agentis exclusiui est 77.a
Vendito equo, quo casu ornamenta vendita videā-
tur 77.a
Fundum superiorem si quispiam habuerit, in quo
aqua nascatur, quā per subterraneos meatus
ad fundum vicini inferiorem descendat, dein-
de reuertatur ad fundum superiorem, an fun-
di inferioris dominus eam impedire pos-
sit 77.a
Aqua si discurrat a fundo Titij superiori in fundo
Sempronij inferiori per venas subterraneas, de-
mum Sempronius fodit in fundo suo, & venas
aperit, ita ut tota aqua ad fundum ipsius Semi-
pronij descendat ad superficiem fundi Titij a-
scendere, quid iuris 77.b
Aque ducendæ ius qui habet, si aliam aquam ad-
misit, nunquid, prohiberi possit 77.b
Statuto si caueatur ut quis possit ducere aquam
ex fundo suo per fundum vicini medium, ad
aliquem fundum suum inferiorem soluendo
vicino damnum cauentionis, & quis velit du-
cere aquam per fundum vicini ad suum, in
quo fundo vicini sunt uenæ quarum, si aqua
sua cum vicini aqua misceatur, & utraque
ad fundum inferiorem transeat, an pos-
sit 77.b
Priuilegiatus & priuilegij causæ quando paris po-
tentiz fuerint, possidentis potior conditio
est 77.b
Aqua si ex fundo meo superiori ad tuum inferio-
rem descendat, & totum fundum tuum inun-
det ex magna aquarum abundantia, queritur
an ego qui sum dominus fundi superioris aquā
fundo meo retinere cogat, faciendo fossam, ag-
geres, &c. secundo posito quod non cogat reti-
nere, an te inferiorem cogere possim, ut eam in
fundo tuo recipias, vel patiaris quod aqua de-
scendat ex meo ad tuum, & ex tuo ad alium in-
feriorem 77.b
Si per seruitutis conuentionem factum fuerit, ut
superior vicinus aquam in fundo suo retinere
teneatur, vel inferior teneatur eam fossā re-
cipere: nunquid superior uel inferior teneat-
ur purgare, uel aggeres facere aut muni-
re 77.b
Seruitutem qui debet, facere non cogitur, sed pa-
ti 77.b
Prædij dominantis dominus an non solum coge-
re, possit dominum prædij seruientis, ut fun-
dum suum purgari patiaris, sed etiam domi-
nus fundi superioris seruientis, qui iure serui-
tutis tenetur habere fossam in fundo superio-
ri, ne aqua noceat vicino inferiori, si fossa

refectione indigeat, an possit contra domi-
num prædij dominantis agere, ut eam reficiat
ne fundo superiori seruientis nocere habe-
at 77.b
Aquam qui excludit, quam naturaliter, & seruitu-
tis iure in fundum recipere tenebatur, ne in
suum fundum ueniat, sed in alium deriuetur,
an aqua plu. arc. teneatur 77.b
Seruitutem si mihi concesseris, ut opere manu fa-
cto aquam fluentem in meo ex tuo deriuare
possim, etiam si tibi noceat, an intelligatur etiā
si ultra modum noceat 77.b
Fundus inferior, an aquam ex fundo superiori su-
peruenientem recipere teneatur, quando natu-
ra loci subest, nec pactio aliqua interuene-
rit 77.b
Aquam propter inundationem si propter auctori-
tatem in riuo, siue in fouea, vel in aggeribus
coronellas feceris, ne aqua subabundans in fun-
dum fluere, an impune eas remouere pos-
sim 77.b
Conuentio quando nulla extet, nec loci natura
seruitutem imponat, quid iuris, ubi etiam quid
seruitus per vetustatem, seu præscriptionem ac-
quisita operetur. 77.b
Aquam seru. turibus circa vetustatem, seu præscri-
ptionem, quantum temporis requiratur 77.b
Seruitus quando causam cunctinam vel disconti-
nuam habere dicatur 77
Aqua si ad vicini fundum per plures riuos discor-
rere solita fuerit, an in vnum riuum tantum
transmitti valeat 77.b
Aquis quid seruandum est, quando non est aliqua
conuentio, nec loci natura aliquid declarat, nec
loci vetustas subest 77.b
Aqua quando aliquid moderato, vel immoderate
fieri dicatur 77.b
Seruitus aquæ ductus cui debetur, an causa
aque ducendæ lapideum arcum facere teneat-
ur 77.b
Seruitutem vel ius aquæ ducendæ habens an pos-
sit arcum seu pontem lapideum facere supra al-
ium aquæ ductum alienum 77.b
Seruitutem itineris qui habet, an possit facere
pontem supra locum, per quem aqua duci-
tur, inuito eo, cui aquæ ductus seruitus debeat-
ur 77
Seruitus cui debetur per riuum aquæ ductus in vi-
cini fundo, si velit iuxta pontem fossam facere
in qua aque congregentur, & ipsas postea per
riuum ducere, an possit 77
Aque ducendæ de riuo qui in s. habet, an cunicu-
lum subterraneum, per quem aquam ducat, fa-
cere valeat 77.b
Riuos manutenere, & eos purgare, & aggeres re-
ficere quis teneatur, & cuius expensis 77.b
Barones, & comites, & alij superiores colligentes
pedagia, vectigalia, stratas securas tenere de-
bent 77
Fundo si quispiam vsumfructum habeat, & alius
proprietaem, & aliqua impensa necessaria
pro cloaca, vel ob aquæ ductus formulam
occurrat, illa ad vsumfructuarium, & non ad
pro.

proprietarium spectat 77
 Aquæductus seruitus qualiter teneatur, & in ea
 quis teneri debeat 77
 Flumine ex publico non perenni de prætoris æ-
 quitate seruitus constitui potest 77.b
 Aquæductus seruitus quomodo amittatur 77.b
 Aquæductus seruitus propter fluminis inundatio-
 nem an pereat 77.b
 Possessio vel quasi aquæ per maiorem inunda-
 tionem, sicut possessio territorii an perda-
 tur 77.b
 Aquæ alterius per immisionem, de qua nulla ser-
 vitus debetur, an aquæductus seruitus amitta-
 tur 77.b
 Aquæductus circa materiam quomodo in iudicio
 procedatur 77.b
 Interdictio aquæ ducendæ libelli forma quæ sit.
 77.b
 Positionum actoris forma in interdictio aquæ du-
 cendæ quæ nam sit 77.b
 Positionum rei tenor in interdictio aquæ ducen-
 dæ qualis sit 77.b
 Interdictum aquæ ducendæ ad hoc ut competat,
 quæ requirantur 77
 Aestas quando dicatur 77
 Interdictum de aqua quotidiana cur factum sit,
 & an sit aliud ab æstiva 77.b
 Interdictum de aqua quotidiana an eo casu com-
 petat, quo interdictum de aqua æstiva 78.a
 Positiones actoris in interdictio de aqua quotidia-
 na quomodo fiant 78.a
 Positiones rei in interdictio de aqua, &c. quomo-
 do fiant 78.a
 Libellus in interdictio de aqua ex castello, &c.
 quomodo fieri debeat 78.a
 positiones actoris in interdictio de aqua & castel-
 lo, &c. quomodo fiant 78.a
 Positionum rei forma in interdictio de aqua ex ca-
 stello, &c. qualis esse debeat 78.a
 Riuis, specus, septa, & incile, quæ loca dic-
 cantur 78.a
 Interdictum de riuis ad hoc ut competat, quæ re-
 quirantur 78
 Riuis si reficere velim, & aduersarius meus con-
 tra me negatoriam intenter, an refectio pro-
 hibendus sim 78.a
 Libellus in interdictio de riuis quomodo fieri de-
 beat 78.a
 Libellum de aliqua aqua si quispiam per septa,
 vel cuniculum, vel specum de puteo concipiat,
 an in interdictio de riuis recte propona-
 tur. 78.a
 Positiones actoris in interdictio de riuis quomo-
 do fiant 78.a
 Positionum rei forma in interdictio de riuis qua-
 lis esse debeat 78.a

De aqua pluuiæ arcenda. Cap. 5. 94
 Aqua pluuiæ dicitur, quæ de cælo cadit, aut hym-
 bre excrefcit, vel colorem mutat 94.a
 Actio de aqua pluuiæ ad hoc ut competat, quæ re-
 quirantur 94.a

Index

Prædium rustico an actio de aqua plu. arc. compete-
 re possit 94.a
 Libellus in actione ad aqua plu. arcen. quomodo
 formari debeat 94
 Actione de aqua plu. arc. quare veniat illud quod
 futurum est 94.a
 Actione de aqua plu. arc. dato quod damnum, quod
 post litem contestatam contingit, veniat iudi-
 cis officio, quare tamen in libello de iudicis of-
 ficio mentio haberi debeat 94.a
 Positiones actoris in actione de aqua plu. arc. quo-
 modo formari debeant 94.a
 Positiones rei in actione de aqua, &c. quomodo
 fiant 94.a

De cloacis purgandis. Cap. 6. 95
 Cloaca quid sit, quid tubus, & quid fistula, & quid
 eorum appellatione veniat 95.a
 Interdictum de cloacis, &c. quando locum ha-
 beat 95.a
 Ultramontanus si iuraret se de mense Augusti
 Romæ moraturum, non teneretur morari, ne-
 talis iuramenti occasione via temporalis a-
 mitti posset, si Romæ moraretur 95.a
 Interdictum de cloacis coram quo iudice intentari
 possit 95.a
 Libellus in actione de cloacis quomodo forman-
 dus sit 95.a
 Interdictum de cloacis locum habet, etiam si ali-
 quis eo utatur vi, clam, vel precario 95.a
 Positiones actoris in actione de cloacis, quomodo
 formari possint 95.a
 Positiones rei in actione de cloacis, quomodo for-
 mari debeant 95.a

De seruitute aquæ haurius. Cap. 7 96
 Seruitus aquæ haurius quid proprie sit 96.a
 Seruitus aquæ haurius, an seruitus dicatur 96.a
 Seruitus aquæ haurius, an realis & personalis
 sit 96.a
 Seruitus aquæ haurius an sit nominata vel inno-
 minata 96.a
 Seruitus aquæ haurius, an sit rustica vel urbana. 96.a
 Seruitus aquæ haurius quomodo, & qualiter, &
 quando constitui possit 96.a
 Seruitute aquæ haurius quomodo quis uti de-
 beat 96.a
 Seruitus aquæ haurius quomodo amittatur 96.a
 Seruitute aquæ haurius qua actione agatur 96.a
 Statuto si prohibeatur mulieres portare perlas,
 an fictas & contrafactas portare valeant 96.a
 Interdicta de fonte, &c. & de fonte refic. ad hoc ut
 competant, quæ requirantur 96.a
 Libellus in interdict. de fon. & de fon. refic. quo-
 modo formari debeat 96.a
 Positiones interdict. de fon. & de fon. refic. quo-
 modo formentur 96.a

De seruitute pecoris ad aquam appulsus.
Cap. 8. 97
 b 7 Pecoris

Index.

Pecoris ad aquam appulsus quid sit 97.b
 Ius pecoris appulsus ad aquam an seruitus sit 97.b
 Seruitus appulsus pecoris ad aquam an nominata, vel innominata sit 97.b
 Seruitute apulsus pecoris ad aquam qualiter quis uti debeat 97
 Seruitute apulsus pecoris ad aquam qua actione aliquis uti debeat, & ut competat, quot necessaria sint : & quomodo libellus & depositiones formentur 97.b

De seruitute iuris pascendi. Cap. 9. 97

Seruitus iuris pascendi quid proprie sit 97.b
 Pecoris appellatione comprehenduntur omnes quadrupedes, quæ gregatim vescuntur 97.b
 Pascua quæ dicantur 97.b
 Pascuum quatuorplex sit 97.b
 Iuris pascendi seruitus an rustica vel urbana existat 97.b
 Seruitus iuris pascendi qualiter acquiratur 97.b
 Fundo vendito vel legato an videantur vendita pascua quæ sunt, vel in aliis prædiis venditoris debentur 97.b
 Vniuersitas alicuius villæ si rem non communem emerit, ut ius pascendi haberet, & aliquis de dicta villa sua prædia vendiderit, an veniat in dicta venditione ius pascendi, quod dictus venditor habebat 97.b
 Venditione molendini per aliquem facta, quo casu etiam alterius molendini postea veniat : et si in venditione de ea mentio facta non sit 98.a
 Testes ubi plures quam duo haberi possint, duo de vniuersitate non sufficiunt 98.a
 Monachi singuli in causa suæ vniuersitatis testificari possunt 98.a
 Testis examinatus in causa vniuersitatis, puta pascui, si sentiat commodum, & dicat quod non, an falsum dixisse intelligatur 98.a
 Statutum si sit in ciuitate, ut in talibus pratis homines bestias ad pascendum intra terminos designatos tenere nequeant, & sic in certa prati parte pasci poterit, & in certa non : & quidam accusatus fuerit, quod in dictis pratis bestias tenuerit, nec fuerit dictum in accusatione intra terminos designatos, sed simpliciter probatum fuerit, an ex hoc condemnatio sequi valeat 98.a
 Statuti forma, si magnates non possint intrare palatium ante pulsationem campanæ sub certa pœna, an condemnatio sequi possit, nisi introitus explicite probetur 98.a
 Creditor si hypothecaria agat contra ipsum possessorum, & possessor confiteatur rem de bonis debitoris fuisse, sed negat fuisse obligationis contractæ tempore, quid iuris 98.a
 Tempus aliquod punctualiter vbicunque de substantia fuerit ad victoriam reportandam illud tempus liquido & punctualiter probari debet. 98.a
 Seruitute iuris pascendi quomodo quispiam uti debeat 98.a
 Seruitus vel pascendi ius si in fundo alieno consti-

tuta fuerit, an cum omni pecore cuiuscunque generis pascere possit 98.a
 Seruitus si de pecudibus simpliciter constituta sit, & reperiantur pecudes nobiles, sicut sunt Veronenses, & ignobiles, sicut alie Italie : an de omnibus indifferenter ipsa seruitus constituta intelligatur 98.a
 Pascuis cum pecoribus morbosus, seu pestiferis nullus uti potest 98.a
 Infectionis timor vbicunque fuerit etiam de ciuitate expulsio fieri poterit 98.a
 Pascendi iuris seruitutem habens in alieno fundo, an ipsam seruitutem diuidere debeat 98.a
 Pascendi ius præter iustitiam per tyrannum in prædiis alienis acquisitum, an in ecclesiam transeat 98.a
 Pascendi ius quanto tempore præscribitur 98.a
 Iuris pascendi possessio vel quasi seruitus quomodo probetur 98.a
 Vniuersitatis x. vel xx. si aliquo nemore tanto tempore usi fuerint, quod non extet memoria in contrarium : an ipsi vniuersitati ius quasitum videatur 98.a
 Actus agentium ultra eorum intentionem operari non debent 98.a
 Pascendi ius villæ vel vniuersitati competens an per x. homines villæ vel vniuersitatis probari possit 98.a
 Obligationibus facti, obligatio ad interesse veniunt 98.a
 Animal qui in fundo reperit, in quo sibi iuris pascendi seruitus debetur, an ipsum occidere possit, vel retinere, donec damnum reficiatur, quod dedit : vel donec cuius sit animal illud, cognoscatur 98.a
 Seruitus iuris pascendi quomodo amittatur 98.a
 Iuris pascendi seruitus pro certo pecudum numero si vni debeat, & ipse ampliori usus fuerit, an propter hoc ipsa seruitus amittatur 98.a
 Seruitus iuris pascendi cum certo pecudum genere, si vni debeat, & ipse cum alio genere seruitute usus fuerit, an propter hoc ipsa seruitus amittatur 98.a
 Seruitus iuris pascendi an perdat, si locus seruitutem debens per tyrannum occupatus fuerit, qui illis pascuis usus sit 98.a
 Pascua si aliquod commune emerit, & de communibus vnus vendiderit fundum suum proprium cum omni iure sibi spectante : an per hoc seruitutem, vel saltem ipsum ius pascendi amisisse videatur 98.a
 Iuris pascendi pro seruitute qua actione agi debeat 98.a
 Actio quæ competat illi, in cuius fundo contra seruitutem debitam quispiam pascitur 98.a
 Fundi, vel pecorum, vel temporis pascendi ius habens, an alium cogere possit 98.a
 Communione stare nemo cogitur 98.a
 Prædii seruientis dominus an possit loca, in quibus alteri seruitutem debet, & etiam ius pascendi, puta pascua & ligna, ad culturam reducere invito domino prædii dominantis, cui iuris pascendi seruitus debetur 68.a

Et

Index.

Et e contra, an ille, cui hæc seruitus debetur, inui-
to fundi domino, possit pascua reducere, ita ut
meliora efficiantur 98.a

Prædii seruiantis dominus si reduxerit pascua ad
culturam, puta ad segetes, vites, propter
quod pascua impediuntur ei, cui seruitus iu-
ris pascendi debetur, an cogi possit ad redu-
cendum prædia ad pascua, sicuti tempore ser-
uitutis impositæ erant: an vero ad interesse agi
debeat 98.a

Obligatio non faciendi, obligatio faciendi di-
citur 98.a

Actiones suas remittentibus regressus dandus
non est 98.a

Actione in noxali emendatio damni est in obli-
gatione: & datio damni pro noxa est in solu-
tione 98.a

Pascere in agro alieno an & quando liceat 98.a

Pascere in pascuis publicis & priuatis, in quibus
ipsa seruitus imposita non est, an & quando
liceat 98

Animal in pascuis dimissum an per illum possi-
deatur, qui eum ibi dimisit 98.a

Pastor si animalia per insidiolâ loca ad pascendû
conduxerit, & ea amiserit, an de culpa tenea-
tur 98.a

Pascui in possessione si quispiam fuerit, & eo cer-
to anni tempore veatur, an per hoc suam pos-
sessionem retineat 98.a

*De seruitutibus calcis coquendæ, & arenæ fo-
diendæ. Cap. 10. 104*

Seruitutes calcis coquendæ & arenæ fodiendi an
rusticæ esse dicantur 104.a

Ius calcis coquendæ vel arenæ fodiendæ ultra
quod opus fuerit, pro fundo dominantis si promit-
tatur, an talis seruitus constitui possit 104.b

Seruitutes calcis coquendæ, & arenæ fodiendæ
an sint nominatæ vel innominatæ 104.b

Ius cretæ vel lapidis eximendi si quis habeat, an
istud seruitus dicatur 104.b

Loca, in quibus debetur seruitus, vel ius calcis co-
quendæ, arenæ fodiendæ, vel cretæ, aut lapidis
eximendi, quomodo nomenclantur 104.a

De seruitute altius tollendi. Cap. 11. 104

Seruitus altius tollendi triplex esse dignosci-
tur 104.b

Seruitus altius tollendi quare est rustica, & aliæ
sunt urbanæ 104.b

Seruitute altius tollendi exemplum quomodo po-
natur 104.b

Seruitute altius tollendi exemplum quomodo
procedat, cum quis regulariter possit tollere
domum suam usque ad cælum, etiam si serui-
tus imposita non esset 104

Cultræ fauore non potest vnus ventum im-
pedire, ne ad alterius prædium transeat 104.b

De seruitute eluæ. Cap. 12. 105

Ius eluæ annuendæ quod sit 105.a

Seruitus eluæ fundo rustico quando deberi di-
catur 105.a

*De seruitute pratorii vel proteæti
Cap. 13. 105*

Prætorium vel proteætum habere licere in fundo,
quæ seruitus esse dicatur 105.a

Prætorium quid proprie dicatur 105.a

Prætorium, quod alias proteætum dicitur, quid
sit 105.a

De seruitute innominata. Cap. 14. 105

Seruitutes innominatæ quæ dicantur 105.b

Seruitutes quæ per quatuor elementa versantur.
105.b

De seruitute terræ. Cap. 15. 105

Seruitutes terræ quæ sint, & quibus imponan-
tur 105.b

Religiosi si concedant ut in aliquo loco sepulcu-
ram facere possint, & ibi sepelire cæperint, si
postea cum eis conueniunt an sepeliunt nisi
usque ad certum numerum, & quod non pos-
sint tibi monumentum cum lapidibus, nisi us-
que ad certam mensuram extruere, an talis con-
uentio valeat 105.b

Fundum si quis habuerit per quem solebat ire
ad casus fundo iunctas, & ipsum alteri legaue-
rit, an si legatarius sibi fundum legatum pe-
tat, hæredes excipere possint seruitutem dictis
casibus deberi 105.b

Cala quid proprie dicatur, & quid capanna 105.b

De tugurio. Cap. 16. 106

Tugurium in fundo alieno facere an licitum sit 106.a

Tugurium quid dicatur remissiue 106.a

De cultura terrarum. Cap. 17. 106

Vicinus loci priuati superioris si ira per sulcos
arauerit, atque per portas, ut ad inferiorum fundum
aqua venerit, an possit, an vero aquæ arcendæ
iudicio cogi possit ut in alterâ parte areæ 106.a

Opus si quispiam arando faciat, ex quo aqua plu-
uia vicino nocere possit, si alter fundus colitur
poterit, actione aquæ pluuiæ arcendæ non te-
neretur 106.a

Sulcos vel fossas si quispiam in vicini inferioris
dammum seu ex latere facere possit, dato quod
non possit, quomodo ei succurratur 106.a

De seminatione plantarum. Cap. 18. pag. 106

Fundo suo vnicuique seminare herbas, & arbores
plantare, vites putare, &c. licitum est 106.a

Aquæ ductus seruitutem per fundum tuum ad fun-
dum meum si mihi debeatur, non poteris in fun-
do tuo fodere vel aliud facere per quod aqua
corrumpatur 106.a

Fundi sui in finibus an alicui plantare licitum sit,
& si radices in vicini fundum intrauerint, vel
frondes aut rami protendantur, an vicinus eas
propria autoritate incidere valeat 106.a

Glans ex arbore tua si in fundum meum ceciderit
an tibi ipsam auferre liceat, & si prohibeatur quo
interdicto teneatur 106.b

Gjndis

Index.

Glandis appellatione an omnes fructus contineantur 106.b
 Glandem tuam, quæ in fundo meo cadit, si pecus mea comederit, quæ actione teneat 106.b
 Hortum vicinus, qui certo tempore pratum irrigare solebat, si pratum fecerit, aliquidque postea irrigatione vicino nocere cœperit, quid iuris 106.b
De sterquilatione. Cap. 19. pag. 106.
 Sterquilatio quid sit, & breuiter totam eius materiam remissive 106.b
De messe & vindemia. Cap. 20. pag. 106.
 Messum vel vindemiam cuiuslibet domino vel colono in fundo suo facere licet, prohibens autem iniuriarum actione tenetur 106.b
 Statuta si distauerint, ne quis possit vindemiare vel messem facere etiam in suo, nisi certo tempore, vel ut colonus partiarius non possit incidere messem, nisi præsentem locatorem, vel nisi notificationem sibi facta, quibus casibus seruanda essent 106.b
 Fundum alienum an cuiuslibet ingredi liceat, & vvas vel spicas colligere 106.b
De aucupatione. Cap. 21. pag. 107.
 Aucupari, vel venari in fundo alieno licitum est, & de consuetudine usurpatur, si tamen dominus volentem ingredi fundum suum causa venandi, vel aucupandi prohibeat, non erit ei licitum 107.a
 Venando vel aucupando in fundo alieno si quispiam aliquid ceperit, an domino fundi restituere teneatur 107.a
 Venator an in fundo retineri possit, ut reddat quod percepit 107.a
 Bestia fera si in laqueum alienum reperiatur, an occupantis erit 107.a
 Bestiam feram si vnus vulneret, & alius capiat, cuius erit 107.a
 Lupus, vel miluus, vel accipiter, vel canis si acciperit auem, vel pecudem, vel aliud animal unius, & quidam tertius surripuerit de ore lupi, milui, accipitris, vel canis, an priori domino id quod acceperit restituere teneatur 107.a
 Accipitrem vel falconem cum sonaleis argenteis in pedibus iunctis si quispiam acceperit, an prior domino restituere teneatur 107.a
 Retia seu laqueos tendere, aut quolibet alia instrumenta ad capiendas venationes, an licitum sit 107.a
 Nobiles & milites priuilegiati sunt, ut canibus & auibus venentur 107.a
 Venari cum armis an licitum sit 107.a
 Venatio clericis & monachis au, & quando licita sit 107.a
 Fossas, aprorum vrsorumue capiendorum causa facere, an licitum sit 107.a
 Fossata siue fossæ, quæ sunt inter viam publicam, & fundum priuatum, cuius esse debeant 107.a

Sepes in finibus fundi sui, an facere licitum sit 107.a
De montibus. Cap. 22. pag. 107.
 Mons quid sit, & unde dicatur 107.a
 Lapidicina & argentifodina, cum in montibus reperiantur, an in alieno fundo lapides cedere licitum sit 108.a
 Lapidem in fundo suo an quis cedere possit, ita ut lapidum fragmenta in fundum alienum perueniant 108.a
 Venas aureas aut argenteas in meo, an mihi fodere licitum sit, & fodiendo sub vicini fundo transire 108.a
 Lapidem ex fundo dotali casum an maritus habere debeat, & quid si in cadendo expendit, an expensa sibi restitui debeat 108.a
 Sylua cadua & sylua pascua quæ iudicetur 108.a
 Sylua si creditori pignoriata sit, & debitor ex ea nauem, vel aliam materiam fecerit, an illa nauis, vel materia pignori erit 108.a
 Creditor an debitorem prohibere possit, ne ea ex sylua nauem faciat 108.a
 Sylua usufructuarius an arbores, & pedamenta pro usu suo incidere possit, ac etiam vendere 108.a
 Emphyteota qui syluam, vel nemus in emphyteotam recipit, an inuito domino syluam, & nemus extirpare possit, & ad prata, vel culturam reducere, ac plantare viues, vel arbores fructiferas 108.a
 Nemus, vel syluam si quispiam vendidit cum pacto de retrouendendo, an emptor syluam extirpare possit 108.a
 Maritus an possit extirpare nemus sibi in dote datum, & ad culturam reducere 108.a
 Emphyteota maritus, vel feudatarius, vel similes, qui ius in re habent, an arbores fructiferas incidere valeant 108.a
 Emphyteota, vel usufructuarius, vel similes, si incidant arbores fructiferas eo casu quo non possit, nunquid à iure suo cadant 108.a
 Concesserim si alicui, de nemore meo ligna incidere possit, & ad sui libitum accipere, an postea alteri concedere possim 108.a
 Promiserim si alicui, ut de nemore meo quædam ligna incidere possit, an pro libito suo incidere poterit 108.a
 Miles vnus si in alterius nemore ligna colligere voluerit, an possit 108.a
 Nemore in alieno si capreoli, vel cerui, vel alia animalia capiantur, domino ignorante vel contradicente, an capientis vel domini ne moris efficiantur, & an propria autoritate ea dominus retinere possit 108.a
 Nemore se vsos rustici si dixerint tanto tempore, quo in contrarium memoria non extat, an iuuat eos si dixerint, se acquisuisse ius vtendi & fruendi in illo nemore 108.a
 Nemoris alieni rustici vel alij si usum habuerint, puta quia in eo longissimo tempore ligna accipere vsi fuerint, quando iste usus expiret 108.a
De collibus. Cap. 23. pag. 109.
 Collis quid sit, & unde dicatur 109.b
 Mors à colle in quibus distinguatur 109.b
 De

Index

<i>De valle.</i>	<i>Cap. 24.</i>	<i>pag. 110.</i>	
Vallis quid dicatur		110. a	
Aequalitas plani qualis esse debeat		110. a	
Plani appellatione quid contineatur		ibid.	
Vallis improprie quid dicatur		110. a	
<i>De aqua.</i>	<i>Cap. 25.</i>	<i>pag. 110.</i>	
Aquæ feruitutis materia		110. a	
Quicquid solo superponitur, ipsi cedit, secus tam in aqua		110. a	
<i>De mari.</i>	<i>Cap. 26.</i>	<i>pag. 110.</i>	
Mari, quod natura omnibus patet, feruitus priuata imponi non potest		110. a	
Domum quis vendere potest, hoc actio, quod emptor ibi talem artem exercere non possit		110. a	
Mari vel maris in littore an quis ædificare valeat & an ædificium suum efficiatur, & quando ibi.			
Ciuitas in mari fundatæ ipsorum ædificantium sunt		110. a	
Mare, vel aliquem maris usum, aut iurisdictionem, an aliquis præscribere valeat		110. a	
Mare an aliquis tanto tempore præscribere possit, cuius interij memoria in contrarium non extet		110. b	
Veneri, qui gulphum maris Adriatici, cuius memoria in contrarium non exat, possederunt, ipsum mare quo ad eius iurisdictionem præscripserunt, & similiter Ianuenses in mari suo ibi.			
Maris proprietates aliqua præscriptione, vel cõlue tudine præscribi non potest		110. b	
Mare possessisse, vel quali, vel aliquam in eo iurisdictionem habuisse, quomodo quis dicatur ibi.			
Veneri in mari Adriatico an possint imponere gabellas, & merces conductas contra Venetorum statuta confiscare		110. b	
Mare, in quo aliquis non exercuit iurisdictionem vt possit dicere ipsam præscripsisse, an sit alicuius domini ratione, vel scilicet quo ad iurisdictionis ius, vt maleficia quæ ibi committuntur, punire possit, & an gentes, quæ ibi ad habitandum accedunt, possint iudicare		110. b	
Iurisdicatio quanta sit in territorio mari coherenti, & usque ad quod spatium		110. b	
Insula propinqua, vel modico spatio distare quæ dicatur		110. b	
Miliaria centum per mare, est minus duabus diebus		110. b	
Insula maris si esset in mari altro à qualibet regione distans vltra centum miliaria, quid iuris		110. b	
Insula Sardinia Italia dicitur, licet ab Italia modo fere distet		110. b	
Iurisdictionem in terra habentes, habent etiam in mari usque ad ceterum miliaria tantum, vltra vero solum imperatoris iurisdicatio est		110. b	
Papa si in mari moriatur, in illa ciuitate successoris electus fieri debet		110. b	
Imperator si mibi ciuitatem aliquam donauerit, omnes eius pertinentias donare videtur		110. b	
			Delictum si esset commissum in mari inter duas ciuitates punctualiter æquè distantes, in cuius confinio ipsum delictum commissum esse dicatur
			110. b
			Mari in eadem particula si plures habitent, vel ad ipsos pertineat, & ibi delictum commissum fuerit, quis primo cognoscere debeat
			110. b
			Cõtentio si oriatur de his quæ in mari gesta sint, vel ad mare spectent, qualiter iudicandum, vel faciendum erit
			110. b
			Mare quid sit
			110. b
			Maris fines an reperiuntur
			110. b
			Mare qualiter designabitur
			110. b
			Territoriij alicuius appellatione an etiam mare comprehendatur, & districtus per illam ciuitatem
			110. b
			Ciuitates maritimæ an etiã in mari districtus habeant
			110. b
			Mari existens, quod per ciuitatem maritimam regitur, puta per Veneros, vel Ianuenses, an extra districtum esse dicatur
			110. b
			Mare rubrum an reperiatur
			110. b
			<i>De littore maris.</i>
	<i>Cap. 27.</i>	<i>pag. 112.</i>	
			Littus maris est, quatenus hybernus fluctus maximus excurrit
			112. a
			Littora sub cuius imperio esse dicantur
			112. a
			Littore maris quæ fieri licitum sit
			ibidem.
			Terra quæ est in mari, vel arena maris, cuius esse dicatur
			112. a
			Fundum in alicuius fluminis impetu lignamina vel vegetes, uel alix res proiectæ sint, quid de illis fieri debeat
			112. a
			<i>De portu.</i>
	<i>Cap. 38.</i>	<i>pag. 112.</i>	
			Portus, statio, & angiportus quid proprie sint ibi.
			Portus & flumina publica sunt, licet ciuit. Italix de cõlue tudine ea sicut impij, præscripserint ibi.
			Portus omnis in solo insula est
			112.
			Portus maris hominũ ingenio fabricati an omnium populorũ publici sint, an vero edificati ibi.
			Testamentum factum in portu ciuitatis Soldani, an dicatur factum in terris Soldani
			112. b
			Moles in maria proiectæ causa faciendi uel muniendi portus, an iacti possunt
			112. b
			<i>De nau.</i>
	<i>Cap. 39.</i>	<i>pag. 113.</i>	
			Seruitus nauti imponi non potest, vt cum in portu erit, semper merces deferre teneatur
			113. a
			Seruitus nau gandi, si locus perpetuus in tuo fundo sit, vt ad fundum meum perueniatur, imponi potest
			113. a
			Seruitus aequeductus cur ex lacu fieri non possit
			113. a
			Arbores si dominus cadere voluerit, & nauta arboribus nauem ligare, velit, quid iuris
			113. a
			Nauigandi tempus esse dicitur à Calendis Aprilis usque ad Calendas Octob.
			113. a
			<i>De lacu.</i>
	<i>Cap. 30.</i>	<i>113.</i>	
			Lacus est, qui perpetuam aquam habet
			113. b
			Stagnans est, quod temporalem continet aquam ibi stagnantem
			113. b
			Lacu

Index.

Lacu ex stagno aquæductus seruitus concedi non potest 113. b
 Seruitus aquæ tollendæ per totum ex lacu. an im poni possit 113. b
 Interdictum de fonte, in lacu etiam locum habet ibid.
 Lacuum seu stagnorum alluione si vni aliquid detrahatur, & alteri addatur, quid iuris 113. b
 Lacus fluctus si à Perusij communi emerim, commune autem habebat ibi proprias naues ad piscan. sum, quarum etiam vsum volo, quid iuris 113. b

De fluminibus. Cap. 31. 113.

Flumen quid sit, & de eius multiplici differentia 113. b
 Torrens est quod hyeme currit ibid.
 Flumen à riuo in quo differat 113. b
 Fluminis publici cuius sit vsus, si proprietates esse dicatur 113. b
 Loco publico, sicut sunt flumina, & c. edificare nō licet 113. b
 Fluminum publicorum vsus communis est, sicut viarum publicarum & litorum 113. b
 Statutum si dixerit, quod gentes loci teneantur sequi vique ad alueum nouum fluminis, an vltra alueum desiccatum gentes sequi teneantur 113. b
 Fluminis caput est, vnde aqua nascitur ibid.
 Flumen si in agrum meum lignamina duxerit, an mea efficiantur, remissive 113. b
 Villæ alicuius vel castelli dominus si locauerit di. ctam villam, uel territorium, vel terrena loca, an riuos aquarum, vel pontes, vel alij syluestra loca locasse videatur 113. b
 Concedam tibi castrum cum toto territorio, an in ea concessione locus syluestris, vel vsus veniat 113. b
 Castro concessio munitio nes quæ ad castri defensionem existunt, concessæ intelliguntur 113. b
 Flumina nunquid veniant in concessione feudorum regaliū, si forte vsq; ad tale flumen concedantur, uel de tali flumine usq; ad tale ibid.
 Di. ctio ad, cuius naturæ sit 113. b
 Flumen si nauigabile sit, prætor cōcedere nequit aquæductum ex eo fieri 113. b

De Flumine priuato. Cap. 32. 114.

Flumina priuata quæ dicantur 114. b
 Fossata an cauari debeant & mundari per colonum, vel dominum 114. b

De insulis. Cap. 33. pag. 115.

Insula trib. modis accipi potest 115. a
 Insula aquis circumdata quocumque sit 115. a
 Insula quot modis contingat ibid.
 Insula quando esse dicatur 115. a
 Insulæ maris, sicuti Corsica & Sardinia, uel etiam fluminis, cuius sint 115. a
 Insula casualis seu accidētalis qualis esse dicatur 115. a

115. a
 Insula in medio fluminis nata, cuius esse dicatur 115. a
 Insulæ portus cuius sine 115. a
 Insula vicius respectu cuius sit 115. a
 Insulæ dominium per comparationem quomodo acquiratur 115. a
 Insulam quoad iurisdictionem an quis occupare possit 115. a
 Insulæ possessio qualiter acquiratur 115. a
 Insulæ mensuratio qualiter fieri debeat, ut cuius sit, cognoscatur, & pro quantitate eorum quantitate, qui prope ripam prædia possident 115. a
 Insula quando designat esse insula 115. a

De alueo. Cap. 34. pag. 116.

Alueus proprie est fluminis venter, & alia multa de alueo 116. a
 Alueus quomodo publici iuris esse intelligatur 116. a
 Flumen si alueū omnino dimittat, quid iuris ibi. Fluminis impetus si abstulerit mihi simul & semel, vel successiue totum agrum meum, nō applicando vicino, sed sibi ipsi flumini alueū, seu lectum fecerit, & postea in breue tempus vel longum alio impetu locum mutauerit, an ager meus mihi de æquitate restituatur, an vero ipsi vicini lucrari debeant 116. a
 Alueus si mutatus fuerit, an nouum flumen dicatur 116. a
 Alueus mutatus vel relictus quādo dicatur 116. a

De alluione. Cap. 35. 116.

Alluionis materia, remissive 116. b

De ripa. Cap. 36. 117.

Ripa est, quæ flumen continet naturalem rigorem cursus sui retinens 117. a
 Flumen si inter duos montes discurrat, an à culmine ipsorum montium ripæ esse dicantur ibi.
 Ripæ mutari quando dicantur 117. a
 Ripæ cuius esse dicantur, si via publica esset in medio inter flumen & agrum vel domum, si cut est Veronæ apud pontem nauium, in contraria caudæ longæ 117. a
 Statutum Paduanum loquens de cohærentiū præsentatione, an locum habeat, etiam si via in medio existat 117. a
 Ripa fluminis, vnus de populo aliquod nouū edificiū facere non potest inuito eo, prædijs cuius adhæret, & si fecerit, ripæ dominus auctoritate propria destruere potest 117. a
 Ripæ an cum fundo con. mensurari debeant ibid.
 Fossæ si in agris essent inter fundum, cum ipse fundus venditur, an in mensura veniant 117. a
 Fossæ, quæ inter fundum sunt, qualiter cum fundo mensurari debeant, an scilicet mensurari debeat superficies, quæ à latere foueæ existit, an vero cum toto agro, sicuti si plane fossæ essent 117. a

Ripa

Index.

Ripa prædij versus flumen si naturaliter se ex-
dat, quid iuris 117. a

Banna malorum in flumine commissorum alicui
concessa fuerint, non venient banna in flumi-
nis ripa commissâ 117. a

Ripa si propter aquarum inundationem eleuatæ
essent, nunquid etiam deprimi possint 117. a

Ripa qualiter munienda vel reficienda sit 117. a

Vadi materia, quo flumen transitur remissive
117. a

De aggeribus. Cap. 37. pag. 118.

Aggeres valla fluminum esse dicuntur 118. a

Agro meo in inferiori si magna aquarum abun-
dantia fuerit, ex agro superiori proueniens, an
aggeres & foueas mihi habere liceat, vt aqua
versus aliam partem vadat, & ager meus eua-
cuetur ibid.

Aggeres in fundo suo si vicinus ex vetustate vel
pacta habeat, an dominus superior, inferiorem
cogere possit, ipsos aggeres munire ibid.

Aggerem qui in fundo vicini superioris erat, si
aquæ vis decreuerit, per quod effectum est, vt
aqua pluuia alicui noceat, quid iuris 118.

Flumen publicum si multum excreuerit, & præ-
dia mea inundauerit, an aggerem adhibere va-
leam, vel aliam munitionem facere, vt prædij
meum tueat 118. a

Aggeribus in meis si ego propter aquarum inun-
dationem coronellas fecerim eleuando ipsas,
ne aqua excedens aggeres consuetos fundum
meum inundaret, an eas etiam pro arbitrio
meo propria autoritate impune remouere pos-
sim ibi.

Aggeres rumpentes fluminis Nili, qui in Aegypto
est, qua pœna puniuntur, vbi etiam quid agge-
ribus Padi apud Ferrariam 118. a

Aggeres si quispiam non rumpat, sed arbores in-
cidat quæ in aggeribus existunt causa aggerum
conseruandorum, qua pœna puniatur 118. a

De torrente. Cap. 38. pag. 118.

Torrentis est, qui in hyeme currit, & perenne non
est 118. b

Torrentia cuius existant 118. b

Instrumenta antiqua si reperiuntur, in quibus
prædiorum possessores à latere emerunt præ-
dium, & pro fine fossarum appositum fuerit,
nunquid ad illos pertineat ibi.

Torrentis flumen si vicinus auerterit, ne aqua ad
eum perueniat, & hoc modo effectum est, vt vi-
cino noceat, an aquæ pluuiæ arcem astitio contra
eum agi possit 118. b

De vallibus aquosis. Cap. 39. pag. 119.

Valles si excreuerint, & alienum occupauerint
prædium, illius sunt valles, cuius prædium erat,
& si decreuerint, illius erit prædij, cuius erant
valles 119. a

Vallibus cuiuslibet piscari licet, vel cannellas, aut
herbas incidere, vel pasci, si publice fuerint ibi.

Vallibus si terra cum herba reperiatur & cannel-
la nate, quæ de loco ad locum moueantur, co-
ri appellatæ, an ipsi tunc publici aut priuati
erunt 119. a

Opus si quispiam fecerit, vt aquam excluderet,
ne ad fundum suum veniret, quæ ex paludis
inundatione in agrum eius fluere solebat, si ip-
sa palus aqua plu. ampletur, eaq; repulsa ope-
re facta agro sui vicini noceat, aquæ pluuiæ
actio tollere cogitur 119. a

De fonte. Cap. 40. pag. 119.

Fonte aquæ si quispiam vsus fuerit, nec vi, nec
clam, nec præcario, quominus vtatur, vim fieri
prætor prohibet 119. a

Seruitus aquæ hauriendæ ex fonte constitui po-
test ibi.

Fontis caput ipse fons dicitur 119. a

Fons si exatuerit, ex quo aquæ ductum habeo: is-
que post constitutum tempus ad amittendam
seruitutem ad suam venam redierit, an aquæ du-
ctum amiserim 119. a

De riuis. Cap. 41. pag. 119.

Riuus est locus per longitudinem depressus, quo
aqua decurrit 119

Riuos manutenere, & etiam expurgare an quis
teneatur 119. b

De piscatione. Cap. 42. pag. 119.

Piscari cuiuslibet in mari licitum est, quod natura
omnibus patet 119. b

Piscari cuiuslibet in littore potest, etiam ante ædes
meas & ostium, & si ipsum piscari prohibeam,
actione iniuriarum teneor ibid.

In fluminibus & portu ius piscandi omnibus co-
mune est ibid.

Piscatum aliquem fuisse per xx. vel xxx. annos an
sufficiat, ad hoc vt superuenientem prohibere
possit piscari 119. b

Ius aquæ ducendæ ad piscariam meam vel cister-
nam si mihi concedatur, an seruitus realis sit
119. b

Piscium usumfructum qui in viuarijs existunt,
si quispiam habeat, illos occidere potest, & alios
substituere propter eorum difficile discretio-
nem ibi.

Fundus si vendatur, in quo pisces in piscinis ex-
istunt, illi pisces non sunt ædium, neque fundi,
non magis quam pulli, aut cætera animalia, q
in fundo sunt 119. b

Valles aut paludes si quispiam conduxerit vt ibi
piscari possit, & in eis reperiat certa pars ter-
ræ ab alio eleuata quæ toti appellantur, pi-
scetque in hyeme sub eis se reducant, vt in valli-
bus Paduæ contingit, an licitum cõductori sit,
dictos toros aperire, & omnes pisces accipere
120.

De aere. Cap. 43. pag. 120. a

Aer eiusq; vsus communis est, sicut mare & ma-
ris littora ibi.

Locus ex soli odore si pestilentiosus fiat, scilicet
ex fetore etiam terræ priuatæ, vt puta quia ibi
sulphuraria fiant, an facies interdicto, ne quid
in loco publico, teneatur ibid.

Fabri an in domo sua ita malleare possint, vt ex
mallei sono doctoris vicini mentem desturbet
120. a

Aer quando malus est, nunquid quis ibi stare vel
venire

Index

- venire teneatur 120.
 Fumo corrupto si quispiam aliquem peremerit, pœna extraordinaria tenetur 120. a
 Viusfructus odorum vel aromatum cõstitui possit 120. b
 Aream si quispiam habeat in qua frumentum vêtare solet, vt à palea excutiat, an vicinus in suo edificare possit, ita vt illi areę ipsum ventum auferat 120. b
 Gonellæ magni Buffonis facietia, qui cum esset bannitus sub pœna capitali ne Ferrariam accederet, emit vnum plaustrum Paduę, & terram Paduanam in dicto posuit, quam ascendit, & postea Ferrariam profectus, dicebat se esse in territorio Paduano 120. b
 Auis vel aliud quodpiam animal, cum est in arbore, in aere esse dicitur, non autem in terra 120. b
 De igne. Cap. 44. pag. 120.
 Ignem iuxta parietem communem an facere licitum sit 120. b
 Domum si tibi locauerim, & in locatione conuenirim, ne ignem in domo haberes, attamen tu habuisti, si fortuito casu incendium ortum fuerit, an tenearis 120. b
 Locatorem inter & conductorem si conuentum fuerit, ne in domo fornū aut palea poneretur, & conductor posuerit, deinde seruus igne allato succenderit, quid iuris 120.
 Domum inferiorem habens, an possit facere tã grandem fumum, vt superiori noceat 120.
 Ignis fornacis & furni an vicino nocere deat ib.
 Ignem in stipulam ad paludem si quispiam immiserit, & alicui damnum dederit, quid iuris ibi.
 Ignis piscatorum si naues in periculum aliquod duxerit, quid iuris 120. b
 Ignis si dolo immitatur in alienas ædes, vel frumenti aceruum, quid iuris 120. b
 Aedium appellatione, omnes ædificij species continentur 120. b
 Ignis pœna vel alia, an contra incendiarios locū habeat 121. a
 Incendio quod in domibus vel hospitij sine dolo fit, an dominus teneatur, si domus erat aliena, vel de rebus alienis in domo combustis 121. a

R E P E R T O R I V M

SVPER TITVLVS DE VSVC. PRO EMPTORE,

Pro donato, Pro dote, Pro suo, Pro soluto Pro legato, Pro derelicto. Præterea super tractatu, De simulatione cõtractuum & titulo, De seruis fugitiuis. cum autem.

sed nouo iure. ac etiam tractatu De fuga Laconica.

A

- A**CCVSATIO vna, uel plures, quando dicatur, & quando vnum testamentum uel plura, & quando vna actio, uel vnus libellus, uel plures, remissiue 121. b
 Accusatus si quispiam fuerit, quod extraxit balidum, vel aliquid aliud prohibitum extra districtum, vel quod portauit arma, uel quod iuit de nocte, an accusatus, si probatum est per testes, puniri debeat 125. b
 Actor proprie transigere dicitur, reus autem non 122. a
 Añus præsumptiuus potius quàm tacitus, per cõiecturas inducitur 162. a
 Añus agentium vltra eorum intentionem operari non debent 145. b
 Añiones suas remittētibus regressus dandus nõ est 132. b
 Añiones duę contrarię, an eodẽ libello simul intentari possint 132. b
 Aduocatus licet aliquis interueniat in causa rei vëdicationis rei suę pro vno, & sic cõsentiat q̃ ille pro illa te agat, vt conueniatur, attamen illa res sua sit, ius in illa re non perdit 132. b
 Affectus non punit, si nõ sequatur effectus 185. a
 Alienationis prohibitio, quę à lege fit, quãdõ cū testatoris, phibitiõe cõcurrit, quid iuris 126. a
 Alienauerit si pater uel reliquerit alteri bona filia, vel quę p fideicommissi ius filia, debebantur, ipsa filia præsentē & non cõtradicēte, nunquid per hoc ipsa filia cõsentire videat 126. a
 Alienatio in quibus casibus prohibita sit, & prohibitio valeat, an per viã permutationis alienari poterit 126. a
 Alienari an possit, quando duplex prohibitio interueniret, scilicet legis & testatoris 126. a
 Alienationis appellatione an, & quando vscapio

Iudex.

- capio veniat 125.b
 Alienatio rerum ecclesie siue episcopi autoritate facta ipso iure non tenet 141.b
 Animæ salutem in his quæ respiciunt, ad euitandos graues conscientie temeris, pars semper securior tenenda est 263.a
 Arboris appellatione continetur etiam illa, cuius radices viuere desierunt 191.b
 Agrû deferere aliud est, & aliud derelinquere 159.b
 Argumentum à nomine an licitum sit 191.b
 Argumentum à consequenti destructo bonum est 139.a
 Argumentum ab experientia sumere bonum est 162.a
 Arte in sua an quilibet perfectus esse possit, & præcipue in scientia legali, quæ habet principium & finem 125.b
 Articulare qualiter quispiam debeat in titulo vero vel putatio 155.a
 Audiētia quibus in casib⁹ agētibus denegēt 132.b
- B
- Bannitus aliquis vnus delicti ratione in amputatione manus, si ex alio delicto in capitis amputatione bannitur, qualiter executio fieri debeat 191.b
 Baro quidam si milites vassallos habeat, & instituat filios suos heredes: & dicat qd semper vult illos milites vassallos heredum eius fore, & prohibeat qd alienari non possint: si postea heredes alienare voluerint, an valent 126.a
 Barbarici qui proprie sint 185.a
 Barbari dicuntur hostes populi Romani 185.a
 Bartolus ex potestate Imperatoris sibi attributa, glossauit extrauagantem, ad reprimendum, & qui sint rebelles. Odofredus autem tit. de pace Constantie 191.b
 Beneficium ecclesiasticum qui occulte confert, præsumitur contra eum 162.b
 Beneficia duo curata vt aliquis habeat propter scientiam dispensari potest: vbi etiam quomodo Eugenius papa Bononiæ Ioannem de Inola dispensauerit contra statuti formam, vt posset legere ordinariam de mane 125.b
 Beneficium alicui datum maxime contra ius commune, ad aliquod iniquum compendium trahendum non est 141.b
 Beneficia omnia minorum an ipsis furiosis tribuantur 141.b
 Penemerita in dubio non præsumuntur 162.a
 Bladium portantes si solum nisi fuerint, sed non capiant, an in statuti penam incidant, ac si capti fuissent 185.b
 Bladium extra territorium si nondum aliqui portare ceperunt, & sic in itinere reperti non fuerint, sed tantum fecerunt aprare salmas, ad portandū frumentū, an puniri debeant 185.b
 Bladium portantes si in itinere reperti nō fuerint, sed preparauerunt frumentum in domo ipsam occultando, vel in aliquo alio loco occulto locando, ut postea portare possint, an puniuntur 185.b
 Bladium extra territorium portantes si deprehensi fuerint, an puniri poterunt 185.b
- Bona fides ex iuris errore inducitur 132.b
 Bona fides emptoris non sufficit cum titulo & possessione, vt rem emptam viuacere possit 133.b
 Bona fides tempore contractus & tempore traditionis requiritur, ad hoc ut usucapio procedat, secus in ceteris contractibus 133.a
 Bona omnia vel hereditas quando indotem dantur, vel quando super bonorum vniuersitate aliquis contractus fieret, dominium sine traditione non transiit 152.b
- C
- Causa quæcumq, etiā iniusta à dolo excusat 132.b
 Causa nullitatis & in integram restitutionis conditionaliter, & sub disiunctione cumulari possunt 132.b
 Cause duæ quando idem concernunt, inspicitur illa quæ celerius suum effectum operatur 146.a
 Causa regular, ampliat, & restringit dictum secundum naturam cause 126.a
 Cause duæ si sint, quarum vna in dubio impedit, alia non, pro causa impediēte interpretari debemus 132.b
 Cause duæ quando circa idem concurrunt, quarum vna nocet, altera prodest, an illa quæ noceant, inspicenda sit 132.b 133.
 Caute est quod si fiat diuisio inter fratres vel inter cios bona communia habentes, per iudicem fiat 139.a
 Cessio propter modicum precium simulata præsumitur 162.b
 Client & libertus sunt patronis domestici 191.b
 Compromissum quando factum est cum prorogandi potestate, mensura temporis prolongati non potest esse maior, quam mensura temporis principalis 185.a
 Coniecturæ veræ probabiles quæ sint 162.b
 Coniecturæ portantium bladum extra territorium quæ sint 185.b
 Connexorum & deprelentiū idē est iudiciū 162.b
 Conradus Imperator quam constitutionem fecerit 191.b
 Conscientia omnipotenti deo occultari non potest 163.a
 Conscientia si quispiam sua iura perdit 132.b
 Consuetudines quia non sunt generales, sed speciales, allegari non possunt 191.b
 Consuetudo puniendi fures rā in Lombardia quā in Tuscia, quo modo se habeat 191.a
 Consuetudo quādoq, in delictis excusat 162.b
 Constitutio humana nulla est diuina excellentior 145.b
 Consuetus esse quispiam dicitur aliquid facere, quando bis vel ter idem fecerit 162.b
 Continuatio rubri à remotis non est bona 122.a
 Contrahentibus se in precio decipere licet 161.b
 Contrahens vnus si aliu nō deceperit, quæ quilibet sciebat & intelligebat valorem rei vendite. itē nullus eorum erat in contrahendi necessitate, & nihilominus res fuit vendita, vel in solutum data, vel aliter plus vel minus iusto precio alienata, an in foro conscientie licitū sit 162.a
 Contrahentibus de iure diuino non est licitum se decipere

Index

- decipere etiam citra dimidiam iusti pre-
cij 162.a
Contractum simulatum, si citium, vel usurarium
esse, quæ præsumant remissive 162.b
Contractus simulatus iuramento non valida-
tur 162.a
Contractum de re sua si dominus ratum habeat,
ex quo rei suæ dominium perdit, an precium a
venditore petere possit 132.b
Contractu ex illicito ecclesia tenetur, quatenus
locupletior effecta est 141.b
Contractus usurarius deregitur, si creditor ultra
sortem aliquid recipiat 162.a
Contractibus ex innominatis cum usucapio oria-
tur, quis eius titulus esse dicatur 145.a
Contractus an fœneratitius præsumatur, si qui-
spiam receperit mutuo pecunie quantitatem,
pura centum, & pro illis fecerit venditionem
Titio de prædio valoris ducentorum, postea
Titius promiserit sibi de retrouendendo solutis
sibi centum 162.b
Contractu quando non interuenit dolus, fraus,
vel simulatio, nec aliqua læsio, vel deceptio in
precio venditionis, locationis vel pacti de re-
trouendendo, sed sunt aliæ præsumptiones vel
coniecturæ doli, fraudis, vel simulationis, quid
iuris 163.a
Contractibus cum pacto de retrouendendo absti-
neat, qui sine conscientia scrupulo viuere op-
tat 163.a
Contractum simulatum, pignoratium seu usura-
rium, ad præsumendum duo potissimum requi-
runtur, scilicet pactum de retrouendendo & pre-
cij paritas 162.b
Contractus simulatus ad hoc, ut præsumatur, quo
modo precij paritas seu deceptio in precio
præsumatur 163.a
Contractus simulatus & in fraudem usurarium ce-
lebratus de iure Canonico ex duobus præsumi-
tur 162.b
Contractum factum cum pacto de retrouenden-
do ubicunque præcessit contractus mutui, sem-
per usurarius præsumitur. 162.b
Contractum inter patrem & filium, an iuramentū
validet 145.b
Contractum nemo impugnare potest, si ipsi con-
tractui consentiat 132.b
Contractus iniquus esse præsumitur ex pactis
vel clausulis in solutis in instrumento apposi-
tis 162.a
Contractus in dubio an usurarius censeri debe-
at 162.b
Contractus dolosus esse præsumitur, quando res
est pro parte vendita, & pro parte donata, & do-
nationis causa non subest 162.a
Contractus an sit pignoratitius, simulatus, vel u-
surarius, an vero illicitus, magna differentia
est 161.b
Contractus simulatio testibus & instrumentis p-
bari potest 162.a
Creditor si habuerit debitorem sibi in mille obli-
gatum cum hypotheca suorum bonorum, vel
etiam cum pignore, & iste creditor donauerit
illa mille debitori amicitia ductus, & sic obli-
gatio propter donationem extincta fuerit, denū
propter ingratitudinem donatio reuocata fue-
rit, ex quo ius creditoris quo ad debitum rein-
tegratum fuit, an ex illa debiti reintegratione
propter ingratitudinem, intelligatur etiam re-
integrata hypotheca, & obligatio omnium bo-
norum *capitulum 147.* 145.b
Creditor tenetur soluere tabellioni instrumentū
crediti conficienti 162.a
D
Dare est dominium transferre 152.b
Dammum nemo facere dicitur, nisi cum id facit
quod ius facere non habet 162.a
Debitor ciuili si quis ducatur per ecclesiam non
gaudebit ecclesiæ immunitate 201.b
Debitor fugitiuus, an creditoris propria autorita-
te capi possit 201.b
Degerarij plus quam fures puniendi sunt 192.a
Delicta publica grauiora, quam occulta exis-
tunt 191.a
Delictum vnum qui sæpius commisit, magis pu-
nitur, quam qui seniel tantum 192
Delicto non caret, qui delinquere inchoauit. 185.b
Delinquens si membri pœna puniri debeat, &
per consequens pœna manus, in qua manu
puniendus veniat, an scilicet dextera, uel si-
nistra 191.b
Decretales vel leges extrauagantes, si obuiant
consuetudini, quæ probabilis sit, & legitime p-
scripta, potius ipsa consuetudo seruatur 191.b
Decretum primum qui patitur, rem pro delicto
habere dicitur 159.b
Dictio, vel, inter diuersa ponitur 185.b
Dictio, alius, quid importet 155.a
Dictio, eadem, an per omnia idem includat. 185.a
Dictio, vt, causam finalem non significat 125.b
Dictio, alter, quid, significet 185.a
Dictio, ceteri, an similitudinem implicet 185.a
Dictio, maxime, quandoque abundat 162.b
Dictionis, irritum, natura 145.b
Diuiserit si pater bona inter se & filium, & ipse si-
lius stipula us fuerit pro se & heredibus suis,
posito quod talis diuisio inter patrem & filium
in potestate non valeat, sicut non valeret ea in-
tentione, vt perpetuo & irrevocabiliter esset
penes filium, an valeat saltem respectu nepotū
qui post mortem aut nascuntur, ac si unquam
in aut potestate fuerint 146.b
Doctores optimi qui dicuntur 125.b
Decuriones si facultatibus lapsi fuerint, alimen-
ta ipsis decerni permittuntur 145.b
Dictio, in, quid significare habeat 145
Dilationum tempora pupillis & minoribus cur-
runt, attamen restitutio datur 141.b
Doctores mediocriter boni & mediocriter mali
qui esse dicantur 125
Doctorem inopia super lectionibus legendis præ-
ter statutorum formas dispensatio fieri po-
test. 125.b
Doctores iurantes non recipere forenses ad col-
legia, si receperint, an periuri esse dicantur
125.b
Dolus

Index.

- Dolus & non dolus æque puniri nō debent 185.a
Domesticus qui dicatur 191.b
Domestici dicuntur omnes, qui de alicuius familia existunt, siue liberi sint, siue serui 191.b
Domestici etiam appellantur, quibus patriæ ratione, vel dominicæ potestatis imperari pōt 191.b
Dominium sine traditione si ex dotis contractu non transit, an saltem per viam cessionis transeat 152.b
Dominium in omnibus casibus, in quibus sine traditione transit, non transit ipsa possessio 152.b
Dominium ad acquirendum per usucapionē vel prescriptionem an potius sit titulus & traditio quā temporis cursus 145.b
Dominium non transfertur, nec usucapiendi conditio, si quispiam de re sua promittat possessioni controuersiam non mouere 139.a
Dominium eo casu quo dominus transfert, non dominus transfert usucapiendi conditio - nem 139.a
Dominium ex usucapione acquiritur 122.a
Domini appellatio filius continetur 192.a
Domus in ciuitate Veronæ communiter in ratione trium pro centenario locantur, & quandoq; viliori precio, si ipsæ domus preciosæ fuerint 162.a
Donationem patris ratam quandocunq; hæredes habeant, an noua donatio interuenire videatur, & nouus tit. nec cumuletur cum titulo donationis factæ à patre 146.a
Donatio inter patrem & filium morte confirmata non dicitur proprie donatio inter viuos, sed quasi legatum, vel quasi reliquum esse dicitur 146.a
Donatio facta per patrem ipsi filio, an valeat, & in quibus casibus, per multas fallacias posita 145.b
Donatio pura & simplex propter liberalitatem & munificentiam fieri debet 161.a
Donatio facta per matrem filio, quæ ad secundam nota transiit, quibus in casibus ex causa ingratitudinis reuocetur 145.b
Donatio putatiua seu erronea dominium non transfertur 145.b
Donatio facta per patrem filio in potestate de re aliena, an patris morte confirmetur, maxime si patris hæredes dictam donationem ratam non habuerint 146.a
Donatio perfecta regulariter reuocari non potest 145.b
Donatio perfecta quomodo reuocari possit 145.b
Donatio rei habitæ pro derelicto, an insinuari debeat 159.b
Donatio rei alienæ an insinuationē requirat 146.a
Donauerit si dominus rem & tradiderit, sicut perdit dominium, ita ille qui dominus non est, si bona fide donet, usucapiendi conditionem transfert 145.a
Donauerit si maritus uxori, vel e contra vxor marito, an usucapio locum habeat 146.a
Donauerit si pater filio rem alienam, an filius usucapere vel prescribere possit 145.
Donatio librorum per patrem filio aduocato vel doctori facta, an valeat 145.b
Donatio perfecta propter ingratitudinem quo casu reuocari non potest 145.b
Donatio inter patrem & filium eo casu quo in vita patris non ualet, an saltem patris morte confirmetur 146.a
Donatio quandocunq; non ualet, si donatarius putabat eam valere, facit fructus suos industriales, non autem naturales 146.a
Donatio facta inter virum & uxorem, an & quando per diuertium reuocetur 146.a
Donauerit si pater filio in potestate constituto re alienam, & bona fide tradiderit, filius autem putauerit donationem valere, an filius eam usucapere vel prescribere possit 145.b
Donatio perfecta reuocari potest, si donator inops factus à donatario non alatur 145.b
Donatio perfecta potest reuocari propter iniuriam superuenientem inter donantem & donatarium 145.b
Donentur, aut legentur, aut vendantur si vni instrumenta emptionum alicuius rei, ipsa res vendi, donari vel legari videtur 162.b
Dos nulla sine matrimonio esse potest 152.b
E
Ecclesia quandoq; crimen tolerat propter multitudinem peccantem 163.a
Ecclesia contractum fauorabilem absq; autoritate episcopi facere potest 141.b
Ecclesiæ patronus si inops efficiatur ab ea alimentis percipere debet 145.b
Ecclesiæ patronus aliquis non efficitur propter rem modicam ecclesiæ ante consecrationem datam 145.b
Ecclesia quandoq; propter scandalum crimen tolerat 165.a
Ecclesia in suis contractibus fraudem aliquam adhibere non debet 162.a
Ecclesia quæ fidelium congregatio dicitur, nunquid errare possit 135.b
Effectum ad vnum inducā contrarium contrahere non debent 142.a
Electio est dare debentis in alternatiuis 185.b
Electio non potest cadere, nisi inter plura 175.a
Emens vel vendens rem alienam scienter furtum committit, secus si ignoranter 124.a
Emens res furtiuas, si illas pro eodem precio vendiderit, an ad precium conueniri poterit, sicut ad rem conueniri potuisset, si eam possideret, precio non restituito 124.a
Emens re alienam scienter à mala fidei possessore prescribere non potest 137.a
Emptio & venditio ad certum tempus fieri potest 162.a
Emptor secundum sanctum Thomam si multum iuuetur ex re quam emit, & ille qui vendidit nō damificatur ultra communem ualorem illius rei, eam utilitatem emptori uendere non debet 162.a
Ius perfectum non recipit formam substantialem in potentia 145.b
Error iuris & facti an & quando usucapionem impedire habeat 132.a
C
Error

Index.

Error probabilis quis dicatur remissive 155.b
 Error iustus, iustissimus, & iniustus qs dicat 146.b
 Error iustissimus requiritur in uicupione pro
 emptore 155.a
 Exceptio in forma uicupionis si conuenius
 opposuerit, & in forma p̄scriptiois probaue
 rit, an sufficiat 137.a
 Exceptio p̄scriptiois quo casu litis regressum
 impedire habeat 132.b
 Exceptiones plures quando simul & semel pro
 ponuntur contra personam actoris, & contra li
 bellum, & contra iudicem, exceptio contra iu
 dicem primo posita intelligitur, & ceteræ
 sub conditione 132.b
 Exceptio generalis incerta & obscura non pro
 dest, nisi declaretur 162.b
 Exceptiones diuersas & contrarias sub cōditio
 ne an simul quis proponere possit 132.b
 Excipiendum est contra eum, qui de præda solici
 tus est 141.b
 Executio dānati ad mortem propter peritiā vel di
 gnitatem aliquam differri potest 125.b
 Expresse vel tacite quomodo in pacto de retro
 uendendo aliquid actum dicatur 162.a
 F
 Familiares & seruitutes domestici dicuntur 191.b
 Famulus latro an sit qui tria furta fecit 191.b
 Fideiuber nec etiam obligare se potest quis pro
 alio ad corporalem pœnam 185.b
 Filius cuius pater bona alienauerit, si sciuerit il
 lam alienationem factam, vel forte præsens fue
 rit, & nihil dixerit, an debeat saltem emptori
 denunciare ne emat, ad hoc ut ipsum in mala
 fide constituat, vel habeat causam desistendi a
 contractu, & si filius dictam denunciationē non
 fecerit, sibi præiudicare habeat 126.a
 Filius si post patris mortem non expresse accepta
 uerit donationem factam sibi à patre, nec etiā
 repudiauerit, & hæres dictam donationem
 ratam habuerint, an sit in filiar electione acce
 ptare 146.a
 Filius est patri domesticus, & pater filio 191.b
 Filiusfam si aliquas res habeat, in quibus pater
 viumfructum non habet, & pro quibus filius
 absque patris consensu agere non potest: nun
 quid ipsi filio, dum est in patris potestate, præ
 scriptio currat 126.a
 Filius naturalis qui non est natus ex legitimo ma
 trimonio, nō dicitur esse in patris potestate 145.b
 Flumē si in alicuius agrum lignamina & vegetes
 proiecerit, quæ agris noceant, an ea lucrifacere
 possit, maxime cum dictarum rerum domini
 non cognoscantur 159.b
 Fluminis impetus si ratem ruperit, & in fundum
 tuum lignamina proiecerit, quomodo sciri po
 terit, an lignorum dominus ea pro derelicto ha
 buerit, & quid de illis lignis agendum 159.b
 Foro ciuili vel canonico cur contrahentibus se
 decipere licet 162.a
 Fortunæ id quod committitur, & nō defenditur,
 an derelinqui dicatur 159.b
 Fructus bonorum aduentitiorum per filium con
 sumpti an conferendi veniant 145.b

Falsus & dolus cuiquā patrocinari nō debet 161.b
 Fraus contra euentem rem alienam, an & quo
 modo præsumatur 124.a
 Fuga serui, eius p̄scriptioem impedit, sicut a
 nimalis fuga 201.b
 Fuga an proprie dicatur, quando quis latitat, ut
 fugiat, sed non comprehenditur 201.b
 Fuga post accusationē an suspicionē facit 201.b
 Fuga facit semiplenam probationem, tamen non
 totam, si aliter statuto disponeretur, licet quē
 in mala fide constituat 201.b
 Fuga sola an faciat suspicionem 201.b
 Fuga est triplex, scilicet uoluntaria, causaria, &
 ignominiosa 201.b
 Fugiens ad ecclesias, an sit tutus 201.b
 Fugiens in domū propriam, an possit in ea capi,
 & per officialē pro debito ciuili extrahi 201.b
 Fugiens de vno territorio in aliud, an per potesta
 tis familiam, vel præpositi capi possit 201.b
 Fugiens cum gladio de domo, in qua homo mor
 tuus reperitur, an occidisse præsumatur 201.b
 Fugitiuus qui ad aliam patriam vadit, an per loci
 iudicem citari poterit, in quo deliquit, sine il
 lius iudicis requisitione, cum hic criminis ra
 tione forum sortiatur 201.b
 Fundi dominus defertor an possit pœnitentia du
 ci, & ipsum fundum recuperare & colere 159.b
 Fundum si pater tuus emerit & possederit x. an
 nis, & postea disti tu filius alius decem annis, dein
 de a possessione cecidisti, neq; potes inuenire
 instrumentū vel testes, per quos probetur titu
 lus, & possessio x. annorum quid iuris 155.a
 Fundum in emendo licet deceptus fueris, alio lo
 cando uel vendendo eundem fundum, decipe
 re non possū 162.b
 Fur simplex qui sit 191.b
 Fur qua pœna puniri debeat 191.b
 Fur famulus qui appellatur 191.b
 Fur pro furto mori non debet, nec membri absc
 sione puniri, sed fustigari tantum 191.a
 Furatur qui semel, ueniam meretur a furca 191.b
 Furem associantes & facientes ei custodiam, ne
 deprehendantur, an proprie fures existant 192.a
 Fures ecclesiæ an istud priuilegiū habeant 140
 Fures proprie sunt qui occulte sine armis delin
 quunt 191.a
 Furi membri abscissio ubi pro crimine debetur
 vna sola manus abscindi debet, & pro furto qs
 non debet mori, nec sibi aliquid membrū am
 putari: & fures dicuntur, qui sine armis delin
 quunt, sed qui uolenter aggrediuntur, pœnis
 legalibus puniri debent 191.a
 Furius, fatuus, & demens æquiparantur 141.b
 Furius alius est, alius demens, vel mente ca
 ptus 141.b
 Furta in diuersis locis commissā non tantum qua
 lificant furum factum in vno loco, sed etiam
 in furtorum numero computantur 192.a
 Furta tria si q̄piā cōmiserit in vno loco, vel alio,
 & p̄ primo & ij. punietur fuerit, an p̄ tertio fur
 to ultimo loco cōmisso mori debeat 192.a
 Furta plura, eodem loco & diuersis temporibus
 si quis fecisse cōstitatur, quid agi debeat 191.b
 Furta

Index.

- Furta plura fecisse diuersis temporibus si quis cō
fiteatur, suæ confessioni standum non est 191
Furtiuam rem custodiendam qui receperit, an &
quomodo furtum committat 124.2
Furtiuatatis victim possidenti officit, non ratione
malæ fidei, sed ratione vitij ipsius, quod purga
tum non est 139.2
Furti an teneatur, qui seruum alienum susceperit
& dominus prohibuerit 124.2
Furtis pro tribus magnatiis, puta gallinis, &c.
quomodo quis condemnari debeat 192.2
Furto pro primo de iure Lombardo oculus euul
si debet, pro secundo nasus scarpelari, pro ter
tio autem debet mori 192.2
Furto pro primo, quod quis puniri non debeat,
quomodo intelligatur 192.2
Furto quod quis suspendi non debeat, quibus in
casibus locum habeat 192.2
Furtum si ille qui facit, uel ille cui furtum fit, sit
maritus uel vxor, & ipse parū h: at, sed eius
coniunx diues sit, an diues reputabitur 192.2
Furtum quod quispiam commisit, si ita magnū
fuerit, quod tribus paruis æquiualeat, an com
mittens suspendi debeat 191.2
Furtum si ille cui factum fuerit, uel etiā ipse fur
est filiusfam & sic in bonis parum uel nihil ha
bet, sed eius pater est diues, an furtum magnū
& paruum reputabitur 192.2
Furtum unum est, si quis vnam rem in diuersis
materiis contraxit, licet in quolibet territo
rio deprehensus puniri possit 191.2
Furtum vnum dicitur, quod de vno loco, vno cō
textu, vno tempore commissum est 191.2
Furtum non fit ex sola venditione siue traditio
ne 124.2
Furtum in re immobili non committitur 124.2
Furtum vnum vel plura an dicatur, si quis una no
ctē iuerit cum vno sacco ad domum vnius, &
quinque milij quartas surripuerit, deinde iue
rit ad domum alterius, & surripuerit alias quin
que quartas milij, quas reposuerit in eodē sac
co, deinde eadem nocte continuando, intraue
rit domum alterius, & alias sex milij quartas
surripuerit, & eas in eodem sacco reposuerit,
domumque suam asportauerit 191.2
Furtum an & quomodo committatur, si res alie
na vendatur 122.2
Furtum magnum, delictū arox appellatur 192.2
Furtum an committatur, si emptorem venditor
passus est rem venditam accipere, uel apud em
ptorem esse reliquerit 124.2
Furtum an vnum commissum dicatur, si quispiā
volens furari frumentum vicini sui, iuerit cum
vno sacco, & ipsum de dicto vicini frumento
impleuerit, & domum suam portauerit, & quia
simul totum frumentum portare non poterat,
bis rediit cum dicto sacco & sic successiue por
tauerit tres uel quatuor saccos de dicto frumē
to, ipsum surripiendo, &c. 191.2
Furtum est contraſtatio rei alienæ in uitio domi
no 138.2
Furtum aliqui improbi sunt, aliqui improbiore
alij im. p. b. i. alij plusquā im. p. b. i. 191.2
- Furtum manifestum quando dicatur 191.2
Furtum leue uel paruum, uel graue, siue magnū
quod dicatur 191.2
Furtum cui factum fuit, si erat bonæ fidei posses
sor, an contra rei possessorem aliquod auxiliū
habeat 124.2
Futura tradi non possunt, nec per constitutionē
precarij bonorum furtorum possessio trans
fertur 145.2
- ## G
- Glossa quæ fons Lombardorum dicitur, quæ nam
sit 191.2
Glossa semper secundū tex. intelligi debet 191.2
Gratianus autor Decretorū voluminis, licet fue
rit in iure doctissi. in multis tñ errauit 125.2
Grassatores quare fures dicantur 192.2
Grassatus tantum semel si quispiam fuerit, tene
tur lege Julia de ui publica 192.2
- ## H
- Hæreditatis petitione, uel rei uendicatione ad rei
restitutionem eo ipso quod quis agit, petere
uideatur ipsum esse heredem uel dominū 132.2
Homicidium lasciu committens, siue ludens ad
saxa, seu ad niuem, mitius puniri debet 185.2
Homines quicquid agant, sola intentio indicat
omnes 162.2
Hypothecaria durat 30. uel 40. annis 138.2
- ## I
- Imperator constituendo legem, eam generalem
facit 191.2
Imperatores noui, leges nouas condere possunt,
& legibus antiquis derogare 191.2
Improbare uolens quod approbauit, non audi
tur 132.2
Ingratitudinis, causæ ex, quibus donatione perfe
cta reuocari potest, quæ & quot sint 145.2
In incertis non certis, locus est coniecturis 161.2
Instrumento in dubio standum est, nec simulatus
præsumitur 162.2
Instrumentum qui dicit fuisse & esse simulatum,
seu fictum simulationis seu fictionis causam o
stendere debet 162.2
Instrumento uenditionis & conditionis cum pa
cto de retrouendendo, si hæc clausula appositæ
esset, uidelicet quod ipse partes renunciant seu
renunciauerunt exceptioni simulationis & ap
parentiæ contractus &c. quid iuris 162.2
Interpretari in re dubia in meliorem partem se
per debemus 163.2
Introitus communis ad scribendum positus, si de
ficiat in scribendo aliquē particularem introi
tum, pœna manus punitur 191.2
Inuentarium dicitur, quia reperta & inuenta in
bonis pupilli ibi describuntur 185.2
Ire per ciuitatem de nocte, uel per domos alie
nas, licitum non est 185.2
Iudex usque ad pœnæ ordinariæ quantitatem ar
bitrari pot, quando loco ordinariæ pœnæ, ad iu
dicantis arbitrium pœna relinquitur 185.2
Iudex in arbitriis rigore sequi nō debet 185.2
Iudex in arbitriis in meliorem partem inclina
ri debet 185.2
Iudex non potest dare electionem reo elegendi
c. 2. sibi

sibi mortem quam uult
Iudex in pacto de retrouendendo, & in quocun-
 que alio contractu, quod sunt dolosi, iniqui &
 usurarii, qualiter arbitrari debeat 163.a
Iuramentum non confirmat aliquid nisi in praei-
 dicium iurantis, non autem in praeiudicium ter-
 tij 145.b
Iure diuino seu conscientiae foro nullus decipi
 debet seu laedi 162.a
Iuribus incorporalibus, ut in seruitutibus, in qui-
 bus habet locum Publiciana, non requiritur qd
 quis rem ex titulo habeat 155.b
Ius naturale est quod in lege & euangelio conti-
 netur, quo quisque iubetur alij facere, quod si-
 bi fieri uult 161.b

L

Lesio saltem in tertia parte & non in sexta inter-
 uenire debet, ad hoc, ut reductio ad boni uiri ar-
 bitrium petatur 163.a
Lesio de iure canonico tunc esse dicitur, quando
 modicum etiam precium est 163.a
Latro publicus quis dicatur 161.b
Latro publicus, uel famosus, qui dicatur 191.b
Latro simplex qui nominetur 191.b
Latrones famosi, etiam insignes latrones dican-
 tur 192.a
Laudum seu arbitramentum quaedam transactio
 esse dicitur 139.a
Legales poenae quae dicantur 192.a
Legalis scientia an praeter alias habeat principium
 & finem 135.b
Legato ecclesiae facto si conditio uel pactum ap-
 ponatur, ut res illa alienari non possit, an tale
 pactum uel conditio ualeat 126.a
Legatum non trahitur retro ad diem testamenti,
 sed ad diem mortis tantum 146.a
Leges transgredi licet propter criminis enormi-
 tatem 185.b
Leges omnes pro socio, ad matrimonij materia
 induci possunt 152.b
Leges Lombardas in iure an allegare licitum
 sit 191.b
Leges Lombardorum fuerunt Caroli Imperatoris 191.b
Legis casus ubi fuerit ibi nulla dubitatio est 185
Legitimitatem an praescripserit aliquis, qui per
 spatium 30. annorum se legitimum putabat, cum
 non esset 158.a
Legum correctio in dubio euitanda est 191.a
Lex uel statutum de manus amputatione loquens
 ad duas restringi debet 191.b
Lex sub congruo titulo debet esse posita, & secun-
 dum eum intelligi debet 192.a
Lex ubi non distinguit, nec nos distinguere de-
 bemus 192.a
Lex ubi fingit pedes suos, ultra transgredi non li-
 cet 162.a
Lex uel canon ubicunque prouidens super certo
 disponendo secundum aliquam rationem in fo-
 ro iudiciali obtineat rationabiliter, secundum
 Theologos etiam in foro conscientiae obtinere
 debet 162.a
Libellus condicionalis quibus in casibus proce-
 dere possit 132

Index

Libellus an procedat, si in eo dicatur, Habeo de
 iure communi: & si hoc non esset, Habeo ex
 privilegio 132.b
Libellus an ualeat, si in eo dicatur, Peto me a iu-
 ramento absolui, & me absoluto, peto contra-
 ctum rescindi 132.b
Libellus an procedat, si in eo dixerit quispiam se
 esse exemptum: & in quantum exemptus non
 sit, dixerit se praescripisse 132.b
Libellus an procedat, si aliquid in eo contra-
 ctus rescissionem petat, & postea in integrum resti-
 tutionem 132.b
Libellus ne an procedat, peto contra usurarium
 me absolui a iuramento, & me absoluto contra
 eum procedi, & eundem ad usurariam resti-
 tutionem condemnari 132.b
Libros gentilium allegare & inducere possu-
 mus 191.b
Libros multos legere, an utile sit 125.b
Limitata causa limitatum parit effectum 139.a
Liueli de afflictu, quicquid ualeat an reus, siue e-
 ius aestimatio crescat, siue decreascit, semper tan-
 tum in moneris solui debet 162.a
Locatio simplex quando ad certum tempus facta
 fuerit, habetur respectus in fructu ad ualorem rei
 uendite & locatae & eius fructuum 162.b
Locatio & uenditio iusto precio facta de iure ci-
 uili & canonico reprobata non est 161.b
Loci appellatione etiam res mobilis uenit 145.a
Locupletior quot modis quis dicatur 141.b
Locus proprie pars fundi esse dicitur 145.a
Locus futurus, & sic incertus an possideri pos-
 sit 146.a

M

Malo abstinere non sufficit, nisi quod bonum est
 fiat 162.b
Malitiis hominum indulgendum non est 162.b
Manu una habenti an imputari debeat, si senten-
 tia lata fuerit, a qua appellatum non est 191.b
Manum nullam si delinquens habeat, qua poena
 puniatur, statuto stante, quod manus abscissio-
 ne puniri deberet 191.b
Manus membrum esse dicitur 191.a
Manus duas si delinquens habeat, quarum una pro-
 prius arida sit, quae sibi abscindi debeat 191.b
Manum tantummodo unam si delinquens habe-
 at, an illa sibi amputari debeat 191.b
Manus amputatio minor poena est quam pedis 191.b
Maritus si de rebus sibi in dotem datis electione
 sibi seruauit, si non eligeret, in uxorem electio
 transfertur 185.a
Maritus rem dotalem possidet 152.b
Maritus rei dotalis dominos est 152.b
Maritus an ex rebus sibi in dotem traditis fru-
 ctus lucretur, antequam per uerba de praesenti
 matrimonium contrahatur, licet per uerba de fu-
 turo contractum fuerit 153.a
Membri abscissione tributorum exactores puni-
 ri debent, si non faciunt de susceptis libros uel
 scripturam, ibi scribi debet id, quod publici e-
 xactores exigunt 191.a
Membri abscissione quibus in casibus aliqui pu-
 niri debeat 191.

Membri

Index.

Membri amputatio est totius corporis debilitatio 185.a
 Membrorum dissolutio grauior est veriusque manus abstissione 19.1.a
 Membrum quid sit, & quid membri appellatione contineatur 191.b
 Membrum quando debilitatum dicatur 185.a
 Membrum quid dicatur, & quid membri appellatione veniat 185.b
 Membrum vbi de iure veteri abscindi debeat, de iure nouo vna sola manus tantum amputari debet 191.a
 Meum vel tuum proprie loquendo dicitur, quod vendicari potest 162.b
 Meū quicquid est, amplius meū fieri non potest 126.a
 Minor vel ecclesia si vendat in causa non concessa, venditio tenet, si conditionem suam meliorem faciat 141.b
 Minor si ex statuti forma siue consanguineorum consensu adire non possit, secus tamen vbi hæreditas lucrosa esset 142.a
 Minor contra statuti formam in quibus casibus habere possit 142.a
 Minori duo remedia simul competere possunt, scilicet appellationis, & in integrum restitutionis 132.b
 Mulier an omnia bona in dotem dare possit, & nunquid in dubio in dotem omnia bona dedisse presumatur 152.b
 Mulier quando dedisset omnia sua bona, puta hæreditatem marito suo in dotem, an tunc si in bonis mulieris res alienæ essent, in illis vsu capio procedere possit 152.b
 Mulier si constituerit dotem marito suo de omnibus bonis suis, ancillorum bonorum dominium sine traditione transeat 152.b
 Mulier & minor instituti, & de restitu. grauati ad fin. vt restit. u. adire possunt 142.a
 Mulier in libello sibi satisfieri petere potest, & ad dicere & si per contumaciam recusauerit, statim condemnatur 132.b

N

Naturale nihil tam est, quam eo genere vnumquodque dissolui, quo ligatum est 162.b
 Necessitas non habet legem 126.a
 Negatio plus negat, quam affirm. affirmet 141.b
 Negligentia vbi non fuerit, ibi etiam non debet esse poena 126.a
 Nouellarum librum an Iustinianus composuerit 191.b
 Nouellarum liber an sit authenticus 191.b
 Nouellarum liber an ante authenticorum librum editus a Iustiniano sit 191.b
 Nouellarum liber, iuris civilis liber exiit 191.b
 Nouellarum librum allegare licitum est 191.b

P

Pacto de retrouendendo pignus contractum presumitur 161.b
 Pacto de retrouendendo quando aliquid dicatur factum inconuenienti vel interuallo 162.a
 Pacto de retrouendendo presumptio est contractum esse licitum, qñ contingit læsio in aliqua expēsa, quæ ad ipsum emptorē, eundemq; locatorē spectaret, & tñ ipse velit, q illa ad primum venditorē, eundemq; locatorē spectare debeat ib.

Pacto de retrouendendo quando in precii quantitate læsio contingit, presumptio est, ipsum fore iniquum 162.a
 Pactum de retrouendendo simulatum esse presumitur ex parte venditoris propter ipsam rem venditam 162.b
 Pactum de retrouendendo iniquum esse presumitur, si celebratum fuerit inter emptorem & venditorem, qui consueuerint similes contractus facere 162.b
 Pactum de retrouendendo precii paruitas, consuetudo soterandi contractum soteratitium presumere faciunt 163.a
 Pactum de retrouendendo facere ad tempus completum in foro conscientie tutius est, quam in perpetuum 162.a
 Pactu de retrouendendo vsurarium esse presumitur, quando in loco, vbi contractus celebratus est, consueuerunt similia sœnora exerceri 162.b
 Pactum de retrouendendo illicitum esse presumitur, quando venditor rei venditæ in possessione remansit 162.b
 Pactum de retrouendendo fictitium esse presumitur, quando contractus venditionis & locationis cum pacto & cetera. clam & occulte celebrati sunt 162.b
 Pactum de retrouendendo presumitur esse vsurarium ex persona emptoris. scilicet q emere noluerit, quando ipsa propria prædia venderet, & huiusmodi contractus faceret 162.b
 Pactum de retrouendendo quibus verbis in instrumento appositis iniquum esse presumatur 162.a
 Pactu de retrouendendo mali esse presumptio est, quando quis nihî fundū vendidit, & ego sibi dictū fundū in perpetuum locaui, & simpliciter in instrumento esset appositum pactum de retrouendendo vsque ad certum tempus 162.a
 Pactum de retrouendendo vsque ad certum tempus completum vel in perpetuum de iure ciuili licitum est 162.a
 Pactum de retrouendendo iniquum esse presumitur, quando venditio per modicum tempus durauit 162.b
 Pactum de retrouendendo quod sit dolosum, maxima presumptio est, quando emptor, idemq; locator voluit contractū venditionis nō posse dissolui, nisi vsque ad certum tempus 162.a
 Pactum de retrouendendo fictitiū esse presumitur ex paruitate precii & persona emptoris 162.b
 Pactum de retrouendendo fraudulentiū esse presumitur, quando receditur a contractū emptoris seu venditionis per restitutionem instrumentorum incisorum 162.b
 Pactum de retrouendendo dolosum esse presumitur, quando in eo dictum fuerit, quod emptor teneatur retrouendere venditori fundum venditum &c. 162.a
 Pactum de retrouendendo vsurarium esse presumitur, quando contrahens vsuras exercere solitus fuerit 162.b
 Pactum de retrouendendo venditione in secunda si plus exigatur seu percipiatur quam fuerit quod soluit in prima, non in pecunia, sed in alia

Index

alia re, iniquum & dolosum præsumitur 162.a
 Pactum de retrouendendo simulatum vel usurarium esse præsumitur, quando pacta in contrariis appositæ claudicant, vtpote quia omnia in creditoris & non debitoris iauorem appositæ sunt 162.b
 Pactum de retrouendendo malum esse præsumitur ex persona ipsius venditoris, scilicet propter precium 162.b
 Pactum de retrouendendo esse malum, præsumptio est, quando ab ipso initio partes egerunt, quod quodocunque venditor restituer pecuniam perceptam, emptor etiam rem suam restituer teneatur 162.b
 Pactum de retrouendendo præsumitur esse simulatum ex parte ipsius emptoris propter rem emptam quam non curauit velle vendere, nec de ea informationem suscipere, & alia quæ sequuntur 162.b
 Pactum de retrouendendo dolosum præsumitur, quodocunque in ipsa venditione læsio interuenerit 162.a
 Pactum de retrouendendo simulatum præsumitur, quando contrahentes non habuerunt animum emendi vel vendendi 162.a
 Pactum de retrouendendo in contractu appositum, de iure civili reprobatur non est 161.b
 Pactum de retrouendendo cum sola paruitate vel maiori parte pretii, maxime iusti pretii dimidia non contingente, non facit præsumere contractum simulatum vel usurarium, nisi aliæ coniecturæ fuerint 162.a
 Pactum de retrouendendo dolosis præsumitur, quando læsio esset in locatione, seu in fictis quantitate 162.a
 Papa in iure errare potest 125.b
 Partus ancillæ conceptus, & penes bonæ fidei possessorem editus, an furci sit, cum mater furciua existeret 132.a
 Pater si vnum filium studere fecit, & sibi libros emit, & in testamento voluit quod filius conferat, & contingit quod pater superuixit, & filius decessit, qui pater dedit postea alteri filio illos libros, qui perfecit studium suum, deinde pater decessit cum eodem testamento, an secundus filius dictos libros conferre debeat 145.b
 Pecuniam Papa vel princeps cur in vulgus spargat 159.b
 Pedes in amputatione quomodo & quibus in casibus quispiam puniatur 185.a
 Pensio iusta alicuius rei quænam sit, & quando diatur 162.a
 Permittere aliud est, & aliud cedere 152.b
 Personam pluralitas ambiguitatē inducit 185.a
 Pes quomodo capiatur 185.a
 Pœna corporalis quantūcunque minima est, maior regulariter quantūcunque pecuniaria pœna 185.b
 Pœna damnationis in metallum hodie in usu non est 192.a
 Pœna statui quæ irrogari debeat, iudex aliā imponere nō potest, si ipsum seruare iurauerit 185.a
 Pœna qualis imponi valeat, si iudex arbitrium ha-

beat non simpliciter, sed generaliter in inquirendo, procedendo, torquendo, puniendo, banniendo, & condemnando &c. 185.b
 Pœna qualis imponi debeat, quando non est certa, & determinata per ius commune, vel statutum, sed per consuetudinem 185.b
 Pœna duæ vel plures alternativæ, quando a lege vel statuto imponuntur, cuius sit electio pœna iudicis, scilicet an rei 185.b
 Pœna i arbitriis quæ & qualis imponi possit 185.b
 Pœna quæ imponi debeat, quando nullo modo est certa, vel a lege determinata 185.b
 Pœna quando est vnica, incerta tamen, & indeterminata a lege vel statuto iudicis electio sit ibi.a
 Pœna quando arbitraria est, quid agendum remissius 185.b
 Pœna ubi generaliter imponatur, non censetur esse imposita pœna illius generis grauissima, nec etiam minima, sed mediocris 191.a
 Pœna abscissionis membri duplicari nō debet ibid.
 Pœna in dubio molliendæ sunt, non autem exasperandæ 191.a
 Pœna dupli & quadrupli, pro furto Romæ exiguntur 191.b
 Pœna furum & latronum quænam sit 191.b
 Pœna quæ per iudicem imponi possit, quæ a lege pœna extraordinaria imponenda venit 191.b
 Pœna duplex alternatiua, si a lege vel statuto imponatur, ipsius iudicis electio est 185.b
 Pœna corporali vel capitali dolus semper subintelligitur 185.a
 Pœna plures alternativæ quando ponuntur, cuius electio sit 185.a
 Pœna quando in iudicis arbitrio existit, quid sequi debeat 185.b
 Pœna in metallum, & operis metalli, & ministerii metallorum, quæ dicatur 185.a
 Pœna alternatiua quando corporalis est, an iudicis electio sit 185.b
 Pœnis in alternatiuis, quando vna pœna corporalis est, alia pecuniaria, cuius electio sit 185.b
 Pœna similis pedis amputationi quæ dicatur 185.a
 Pœna atrox ubi per statutum imponitur, saltem lata culpa subintelligitur 185.a
 Pœna si per statutum limitata fuerit, iudex arbitrium non habet 185.a
 Pœna arbitrarie vsque ad mortem propter facinoris excessum inclusivè extenduntur 185.b
 Possederit si quispiam rem xxx. annis, in bona fide esse præsumitur 132.b
 Possessori rem dimittendo, quod non intransferatur titulus in possessione habilis ad transferendum dominium, vel vsucapiendi conditionem, in quibus casibus fallat 139.a
 Possessionis appellatione non solum comprehenditur illa possessio, quæ iuris est, sed etiam ipsa res immobilis possessa 137.a
 Possessionis appellatione, an fundus rusticus, & urbanus veniat, an vero rusticus tantum 137.a
 Possessione qui est apparenter, præsumitur esse existenter 155.a
 Possessor malæ fidei an rem & omnes fructus restituere teneatur 137.a

p ossiderit

Index

- Possederit si quispiam per annos triginta rem me-
 ani errando in iure, & credendo rem esse suam
 eam etiam de iure canonico præscribit, licet di-
 catur malæ fidei possessorem non præscribere.
 132.b
 Possidenti aliqui quando ex transactionis causa
 aliquid dimittitur, aliquis titulus possessori nõ
 operatur 139.a
 Possidere pro suo quot modis quis dicatur 155.a
 Possidens an in dubio videatur possidere pro suo
 in rebus corporalibus & incorporalibus, & an
 magis præsumatur possidere ex donatione quã
 ex precario 155.b
 Possideat quicumque rem pro suo, an titulum pro
 suo habere dicatur, ita ut possit vsucapere, vel
 præscribere illo titulo mediante 155.a
 Potestas si arbitrium habeat puniendi fures in
 plus & minus, quàm statutum dixerit, debet
 intelligi in plus, & sic quod eadem species
 pluries sit 185.a
 Præscribens an in foro cõscientiæ teneatur 122.a
 Præscribitur an sicut a tatis pupi. tempore dormit, ita
 etiam tutoris tempore dormiat 141.b
 Præscribenti an per denunciationem euangeli-
 cam denunciari possit 122.a
 Præscriptio dominium non absorbet 132.b
 Præscriptio a consuetudine in quo differat 122.a
 Præscriptio an probata sit, si quispiam rei uendi-
 catione agat & petat, quod tenuit & possedit
 talem rem per x. annos, sicut quis habet & pos-
 sedit rem suam, & reus dicat credo 155.a
 Præscriptio de iure non currit agere non ualen-
 ti 126.a
 Præscriptio nunquid in odium vel in fauorem in-
 troduci fuerit 122.a
 Præscriptio quocumplex sit 122.a
 Præscriptiones quo iure inuentæ fuerint 122.a
 Præscriptiones quare introduci sint 122.a
 Præscriptionis appellatione uenit etiam vsuca-
 pio 122.a
 Præscriptionis materiam cum ignorante mitius
 agitur, quàm cum ignorate ius naturale 122.a
 Præscriptiones imperator augere & tollere po-
 test 122.a
 Præscriptiones quæ ex statutis procedunt, an cõ-
 tra minores currant 141.b
 Præscriptiones cõsuetudine mutari possunt 122.a
 Præscriptiones quare temporibus limitatæ sint.
 122.a
 Præsumitur nemo suum iactare uelle 162.b
 Præsumitur in dubio quis uelle quod sibi fauo-
 rabilius est 162.a
 Præsumptio simulationis per precariam poss. sio-
 nem excluditur 162.b
 Præsumptionem contra iuris a iure introductam
 semper probatio in contrarium admittitur, nisi
 ius statuat quod non admittatur 162.a
 Precium iustum in foro cõscientiæ quod dica-
 tur 162.a
 Privilegia pupillorum omnibus, qui sub aliena
 administratione sunt, conceduntur 141.b
 Privilegiũ exceptionis de non soluendo decimas,
 ad probandum, quid allegare sufficiat 155.a
 Probatio dilucida & legitima quæ sit, & quæ sine
 præsumptionibus, iudiciis, & probabiles connectu
 re 162.b
 Prohibitio etiam per uerba affirmatiua fieri po-
 test 125.b
 Proxenetæ seu mediator an testis esse possit.
 162.b
 Publicianam ad causandum, inter alia requiritur,
 quod titulum & ipsam rem habeat 155.a
 Punendus quis non est propter primam offen-
 sam 191.b
 Puniri quis debet in eo, ibi quo deliquit 185.a
 Pupillus ubique sine tutoris auctoritate obli-
 gari uelit ad finem ut liberetur, illa obligatio
 ualeat, & tenet 141.b
 Pupillus cum aliena iactura locupletari non po-
 test 141.b
 Pupilli res vsucapi non potest 126.a

Q

- Qualitates duæ quando in vnius persona concu-
 runt, & vnius respectu negatiua est & prohibi-
 tiua, & alterius respectu est affirmatiua, quæ
 qualitas inspicenda sit 132.b
 Qualitas furantis, & qualitas illius, cui furtum
 factum est, indicat furtum magnum vel par-
 uum 192.a
 Qualitas facti ex facientis persona præsumitur.
 162.b
 Qualitas delictorum a pænæ qualitate iudicatur.
 185.a
 Quantitas magna & parue causæ & personarũ re-
 spectu esse dicitur 265.a
 Quinque pro centenario an esse debeant, habito
 respectu ad pecuniam per emptorem solutam,
 an ad valorem rei, vel eius fructum 162.b

R

- Raperi furari est 192.a
 Ratificare quo casu quis potest quod suo nomine
 gestum non est 132.b
 Ratione quo quis magis utitur, eo maioris aucto-
 ritatis eius uerba videntur 162.b
 Regula est, quod quæcunque res vsucapitur, ea-
 dem, Publiciana peti potest 139.a
 Regula quod ubi nulla præscriptio currit, ibi annorũ
 30. cursus non sufficit 141.b
 Regula est, quod mitius punitur motus ad actũ,
 quàm actus consummatus 185.a
 Regula, Quem de euidione tenet actio, eundem
 agentem repellit exceptio 126.a
 Regula quod sicut quæ non prosunt singula, mul-
 ta iuuant, ita e contra quæ non nocent singula,
 multa nocent 163.a
 Re in aliena coniugi donata, an statim inter virũ
 & uxorem vsucapio procedat 146.a
 Relatiuum Qui, ad suum antecessorem refertur de-
 bet 192.a
 Rem suam nemo vsucapere potest 152
 Rem suam mobilem si dominus pro derelicto ha-
 buerit, vel ipsam iactauerit, seu in vulgus spar-
 serit, an continuo occupanti cõcedatur 189.b
 Rem pro derelicto quis habere possit 159.b
 Rem pro derelicto quis habere dicatur 159.b

Index.

- Rem suam non ufucaptam dominus a quocunq;
uendicare potest, maxime quando fortuna est. 124.a
- Renuncia ione generali in instrumento donatio
nis facta legis, si unquam, beneficio minime re
nuntiatum uidetur. 145.b
- Renunciat qui in iudicio rei uendicationi, uide
tur de necessitate dominio renunciare. 139.a
- Res pupilli alienata an spatio 30. uel 40. annoru
spatio praescribi possit. 141.b
- Res alienari prohibita an ufucapi uel praescribi
ualeat. 126.a
- Res furtiua ufucapi non potest. 139.a
- Res prohibita alienari per testatorem si uenda
tur, ufucapi non potest: & idem est quando alie
natio a lege prohibetur. 125.b
- Res donata a patre filio, an, quomodo, & in qui
bus casib; ufucapi uel praescribi ualeat. 146.a
- Res aliena donari potest. 145.a
- Res ubi quandoq; diuersis preciijs uendi potest,
quz uia tutior eligenda sit. 162.a
- Res quod uendatur uel ualeat quantum uendi
potest, quomodo intelligatur. 162.a
- Res furtiua ufucapi non potest. 124.
- Res pupilli alienata, quibus in casibus ufucapi
uel praescribi possit. 141. 143.b
- Res furtiua longissimo tempore scilicet. et. 30. an
norum an praescribi ualeat. 124
- Res alienari prohibita a testatore posito quod a
lienari possit, an si alienatur, dominium in ac
cipiente transferatur, & ad interesse agi de
beat. 126.a
- Res alienas qui emerit, puta animalia uel res de
praedatas in bello uel furto subtrañas, an in fo
ro conscientiae restituere teneatur. 124.a
- Res mobilis an per furtum uel per uim surripia
tur, nulla differentia est. 137.a
- Res bonae fidei emptori uel possessori surrepta,
ufucapi non potest, nisi in domini potestatem
reuertatur. 138.b
- Res quando in dotem traditur, in dubio adum ui
detur, ut statim res mariti accipiens fiat. 152.b
- Res in naufragio si quispiam in mare proiecerit
leuandae naus causa, an eas pro derelicto ha
bere dicatur. 159.b
- Restitutioni an in foro conscientiae quis tenea
tur, quando uendens uel alienans latus est fa
gacissima persona. 162.a
- Restitutioni quibus in casibus in foro conscien
tiae quispiam teneatur. 162.a
- Rubrica, de ufucapione pro donato, quare pro do
nato, & non pro donante dicatur. 145.a
- Rubricae pro emptore, & alia speciales quare fa
cta sunt. 122.a
- S
- Saecularij qui proprie dicantur. 192.a
- Sanctus Augustinus doctor in sacra pagina claris
simus etiam in multis errauit. 125.b
- Scientiae ratione in aliquo duo specialia seruan
tur. 125.b
- Scientiam meliorem quis habere dica. 125.b
- Scientiam imminente quis habere dicatur. 125.b
- Sententia humanior sequenda est. 185.a
- Serui si in actu transeundi ad hostes deprehend
antur, poena pedis, aut metalli puniuntur. 185.a
- Seruo sano si aliquis alimenta futura seu praesen
sentia negauerit, an per hoc ipsum pro dereli
cto habere videatur. 159.b
- Seruo infirmo si quispiam alimenta negauerit, ita
tim liber efficitur. 159.b
- Seruus fugitiuus cur in pedis amputatione puni
ri debeat. 185.a
- Societatis partes in dubio aequales esse debent.
163.a
- Societate omnium bonorum, omnes societatis
res communicantur. 152.b
- Socij duo si se extra iudicium diuidant, uel etiam
in iudicio, an titulus acquiri possit, ita quod u
suscipere valeant. 159.a
- Specialia omnia non sunt ad consequentiam tra
henda. 158.a
- Sponsa si ante matrimonium contractum rem a
lienam in dotem ipso tradiderit, & sic mari
to futuro, an interim antequam matrimoniũ
sequatur, illam rem vscupere possit, & si pos
sit, quo titulo, an scilicet pro dote, uel pro em
ptore, uel pro suo. 152.b
- Stante statuto quod de quolibet contractu solua
tur gabella, si ego nolens soluere, uolens tibi
donare, habui rem pro derelicto, ut tu
eam occupares, an hoc quẽdam donatio dica
tur. 159.b
- Statuta si dixerint quod possessionis domini
alia tacere possit, non refertur solum ad do
minos possidentes, sed etiam ad dominos
rei. 158.b
- Statuti poenam de membri amputatione, quibus
in casibus iudex dispensare poterit. 185.a
- Statuti forma si latro famosus intelligatur, qui
tria furta fecerit, locum, habet, siue quis ea si
mul, siue successiue fecerit. 192.a
- Statuti forma si imponatur poena portantibus
bladum, uel farinam, uel quid aliud extra distri
ctum, & inuenti sint aliqui portantes, & capti,
antequam districtum exierint, an statuti poena
puniri debeant. 185.b
- Statuti forma vel consuetudine si saepius com
mittens furtum mori debeat, & vnus commisit
in uno loco unum partium furtum, sed alibi
plura, an illa furta alibi commissa furci parui
delictum aggrauent, ita quod tanquam famo
sus, fur suspendi debeat. 192.a
- Statuto si caueatur quod mulier sine propin
quorum consensu contractum aut obliga
tionem facere non possit, si mulier here
ditatem opulentam aduerit, nunquid aditio
ualo. 142.a
- Statuto si disponatur, quod nemo miles esse
possit nisi habeat in bonis mille, si filius fam.
nihil habeat, sed pater sic, an ipse filius habilis
reputetur. 192.a
- Statuto si caueatur, quod habens in bonis mil
le pro communi unum equum tenere de
beat.

Index.

- beat, & aliquis ex propriis bonis habeat quingenta, & ex uxoris dote alia quingenta, an patrimonium suum cum dote coniungatur, ut equum pro communi tenere debeat 192.a
- Staturo castri vel villæ si caueatur, quod nullus ibi potestas eligi possit, nisi centum bubulcas terræ habeat, nunquid filius, cuius pater mille bubulcas habet, in potestatem eligi possit 192.a
- Staturo si caueatur, quod nullus ad aliquod officium eligi possit, nisi habeat in bonis libras trecentas, nunquid filiusfamil. cuius pater ultra lib. ccc. habeat, ad tale officium eligi possit 192.a
- Staturo si caueatur, quod quicumque inuentus fuerit cum cultello, soluat decem, si quispiam tantum uisus fuerit, an soluere debeat 185.b
- Statutorum in pœnis l. huius qui cum telo. locum non habet 185.a
- Statutorum in pœnis regulariter, quid inspiciatur 185.b
- Statutum si puniat inuentum cum armis, vel ludentem ad ludum azardi, an ludentem conuictum punire poterit 185.b
- Statutum si dixerit, si quis fuerit inuentus cum armis, si captus non sit, an inuentus dicatur 185.b
- Statutum si distauerit, quod si quis inuentus fuerit committere homicidium, capite puniatur, an inuentus dicatur qui commisit, licet in flagranti crimine repertus non sit 185.b
- Statutum si distauerit, quod si quis inuentus fuerit arma portare, puniatur in tantum, quomodo tale statutum intelligatur 185.b
- Statutum si dixerit, quod dominæ cum perlis inuentæ soluant decem, si per officialem visæ fuerint, sed non apprehensæ, an teneantur. 185.b
- Statutum si dixerit, quod quis fuerit deprehensus portare bladum extra districtum, vel cum armis, tali pœna puniatur, si probatum fuerit, quod aliquis bladum extra districtum portauerit, vel etiam portauerit arma, non tamen cum blado, vel cum armis captus fuerit, an pœna statuti puniri debeat 185.b
- Statutum si distauerit, quod si quis dederit alicui alapam, condemnetur in quinquaginta libris denariorum, & plus & minus arbitrio potestatis: ultra centum libras potestas arbitrari non debet 185.a
- Statutum si distauerit, quod instrumenta dotalia executioni mandentur nulla obstante prescriptione, non obstat prescriptio etiam annorum xxx. 141.b
- Statutum de transigente loquens, non comprehendit nisi actorem 122.a
- Statutum si dixerit, quod aliquis debeat puniri plus & minus arbitrio potestatis, de quâ quantitate intelligitur 185.a
- Statutum si damnicanti locum pœnam imponat an comprehendat illum qui ficus comedit, qui ad solem deficiatur 145.a
- Statutum si disposuerit quod super instrumentis dotilibus nulla currat prescriptio, non obstantibus istis verbis præc. annorum c. erret 131.b
- Statutum vel lex valet, si disponat per hæc verba, scilicet quod quis non debeat audiri, vel quod debeat audientia denegari 132.b
- Statutum pœnam corporalem imponens, quâ a doctis assessoribus intelligi debeat 185.a
- Statutum si dixerit, quod aliquis puniatur pœna pedis vel alia, intelligitur de simili 185.a
- Statutum quando iudici arbitrium dat, non specificando aliquam pœnam, vsque ad quam pœnâ transire possit 185.b
- Statutum nullum Veronæ de furtis habetur, sed quod arbitrio potestatis & curiæ totius furta committantur 191.b
- Statutum disponens, quod occidens occidatur, quomodo intelligatur 185.a
- Statutum si dixerit, quod vulneranti aliquem in platea manus abscindatur, & quispiam pluribus vulneribus aliquem eodem tempore in platea vulnerauerit, an plures sibi sine manus abscindendæ 191.b
- Statutum si disposuerit, quod si quis fuerit inuentus ludere ad taxillos, vel tenere ludum taxillorum, puniatur in x. & medietas sit accusatoris: si aliquis accusatus fuerit, quod luserat ad taxillos, vel ludum taxillorum tenuerat, & accusator hoc per testes probauerit, nunquid dimidiam habere debeat 185.b
- Statutum Veronense dicens, quod puniatur arbitrio potestatis, boni iudicis arbitrio intelligitur 185.a
- Statutum de pœna pecuniaria disponens, quam si non soluerit infra mensem, decapiteretur, quomodo intelligatur 185.a
- Statutum si dixerit, quod pœna sit in arbitrio iudicis, & vsque ad pœnam mortis, quomodo tale statutum intelligatur 185.b
- Subueniri quando vni non potest, nisi alter laedatur, satius est neutrum iuuare quàm alterum grauare 162.b

T

- Tabellio si super feudi alienatione illicite facta instrumentum confecerit, manum amittere debet 191.b
- Tabellioni qui fecit falsum instrumentum, manus abscindi debet 191.b
- Temporum taxationib. nulla ratio reddi potest, nisi quod ita legislatori placuerit 162.a
- Tempus prescriptum ex pacto prorogari posse, ubicumque inuentum fuerit, nunquam tempus illud an nos centum transcendit 141.b
- Testamenti ordinatio licet in feudis non valeat, valet tamen domino consentiente 132.b
- Testamento prohibitionis causam expresse exprimere, vel etiam tacite in fauorem alterius quâ hæredis, vel legatarii, paria sunt 125.b
- Testamentum fecit quidam habens inimicum vicinum, & prohibuit filios suos alienare domum suam illi vicino propter odium, quod in eum habebat, an filii eius alienare poterunt, dicta prohibitione non obstante, supponendo, quod alias alienare non potuissent 126.a

Testator

Index

- Testator quodocunque, mandauerit rem aliquā
seruari siue conseruari alienationem, quomo-
docunque prohibere videtur 125.b
- Testator si alicui ecclesie pecuniam legauerit, ut
ex ea sibi fundum emat, ecclesia nunquam di-
ctum fundum alienare poterit 125.b
- Testator si iusserit, quod serui seruarentur, vel q̄
non venderentur, quid iuris 125.b
- Testator ei cui reliquit, legem imponere potest.
126.a
- Titius homicida si non potuit fugere ad ecclesiā,
sed inuenit quendam sacerdotem deferentem
corpus Christi, aufugit ad ipsum, & eum acce-
pit, an ecclesia immunitate gaudere debeat.
201.b
- Tituli vsucapiendi pro suo quot sint 155.a
- Titulo vno quispiam, vna die, vnam rem mobilē
vsucapere potest, sicut etiam immobilem præ-
scribere 155.a
- Titulo qui errauerit, nunquid sit in habilis ad ha-
bendum dominium ex vero titulo, vt incestuo-
sus in bonis paternis 132.b
- Titulum verum si quispiam habeat, sed in tradi-
tione errat, quia putat rem sibi traditam ideo,
qui in corporalem possessionem inductus non
credit alium possidere, cum tamen alius possi-
deat, an isto desinente possidere, vsucapere pos-
sit 145
- Titulus excusat a mala fide, & a fructibus perci-
piendis 137.a
- Titulus putatus quandoque habetur ab vno, &
possessio ab alio, vel a seipso, & tunc an vsuca-
pi possit 132.b
- Titulus pro suo quando cum alio concurrat, an
duz vsucapiones censentur, an vna 155.a
- Titulus pro dote habilis est ad vsucapiendum, &
quidem iustissimus 152
- Titulus transactionis quomodo ad vsucapiendum
sufficiens existat 139
- Titulus pro legato ad hoc vt locum habeat, quot
necessaria sint 158.a
- Titulus pro emptore, pro suo, pro soluto, & in a-
liis titulis specialibus, si suffiat iustus aut iustis-
simus error, pro titulo habili ad vsucapiendum
an etiam hoc in omnibus aliis titulis, qui sint
habiles ad transferendum dominium, locum
habeat 158.a
- Titulus pro soluto aliis titulis generalior est.
157.b
- Titulus putatus si ab uno habeatur, & ab altero
possessio, quantuncumque ille alter sit hæres
illius, a quo titulus putatus habetur, non suf-
ficat ad vsucapiendum 158.a
- Titulus pro suo, quid prodest, quando ab errore
iusto vel iustissimo causatur 155.b
- Titulus aliquis non transfertur, quando ex iura-
mento aliquid alicui dimittitur 139.a
- Titulus vbi pro non tit. habetur, vsucapio non
procedit, licet in iure erreretur 141.b
- Titulus pro legato, quando & in quibus casibus
locum habeat 158.a
- Titulus pro soluto quare inuentus fuerit, & in
quibus casibus necessarius sit, & in qui-
bus utilis 157.b
- Titulus pro soluto ad hoc vt competat, quot re-
quirantur, ita vt eius vigore quis vsucapere
possit 157.b
- Titulus pro suo ad hoc vt locum habeat quæ re-
quirantur 155.b
- Titulus pro derelicto, sicut titulus pro soluto, &
alij ad dominium transferendum habilis exi-
stunt 159.b
- Traditione & vsucapione pro donato dominium
acquiruntur 145.a
- Tutela vna magna ita a tutela secunda immunita-
tem præstat, sicut tres ab onere quartæ excu-
sant 192.a
- Tutor licet de omnibus rebus pupilli inuentariū
facere teneatur, de quibus in bonis suis non re-
peritur, non tenetur in inuentario ponere an-
tequam exigat 185.b
- V
- Vasallo alienanti quodocunque dominus con-
sentiat circa vtile vasalli dominium, ei consen-
tire videtur 132.b
- Vendens rem alienam scienter, & tradens, furtum
committit. Et l. sciens, sequenti 138.b
- Vendi, an teneatur si minor vel ecclesia rem ven-
dat in casu a iure non concessio: seu non seruata
forma iuris vel statutorum, sed tamen condi-
tionem suam meliorem facit 141.b
- Venditio rei alienæ in domini præiudicium an li-
cita sit 124.a
- Venditionis appellatione an omnis alienatio cō-
tineatur 125.b
- Venditionis simpliciter prohibet appellatione,
an alius contractus contineatur 126.a
- Venditionem rei si testator prohibuerit, vtrum
illa alienari poterit 126.a
- Verba, vidi, talem pro domino possidere, quid im-
portent 155.a
- Verbis, sita in possessione, an titulus detur 139.a
- Verbum, inuentus, non verificatur in solo aspectu
sed apprehensionem requirit 185.b
- Verbum, cassetur, cum verbo irritetur significat
ipso iure, licet sint uerba futuri tēporis 145.b
- Verbum, vsucapio, est genus, & sic appellatione
vsucapionis etiam longum tempus compræhē-
ditur 137.a
- Verbum, dederit, quomodo capiatur 185.a
- Verbum nullum est uniuersale negatiuum 141.b
- Virginē deflorās an furtū commississe dicatur 192.a
- Viti nobilis dictum iustissimam credulitatem in-
ducit 132.b
- Vitium furtiuitatis est vitium reale. 219.a
- Vitium personale, vt est mala fides auctoris singu-
lari successori non nocet 137.a
- Vitia realia quæ sint, & quæ personalia, & quis eo-
rum effectus sit, remissive 139.a
- Vsucapere pro legato an poterit spurius illud
quod est sibi a patre relictum 158.a
- Vsucapere titulo pro legato rem patris an pote-
rit filius spurius vel incestuosus errās in facto,
puta credens se legitimum 158.a
- Vsucapere an possim rem quam ex alia causa ac-
quirere me putabam, & p derelicto ipsam ha-
bitam

Index.

- bitam occupauit 159. b
 Viucapere an aliquis possit, quando habet titulu
 ab viuo, & possessionem ab alio 158. a
 Viucapio locum habet, quando mihi aliquid lega
 tum fuerit, & illud in codicillis fuerit mihi
 ademptum 158. a
 Viucapio pro legato an procedat, si nulla res mi
 hi unquam legata fuerit, sed tamen iusto erro
 re ductus, credidi mihi legatum fuisse ib.
 Viucapio vel prescriptio an fieri dicatur illius vo
 luntate, cuius res est, quae prescribitur 122. a
 Viucapio titulo pro soluto, an indifferenter pro
 cedat in contrahibus nominatis, excepta stipu
 latione 157. b
 Viucapio pro emptore quare dicatur 122. a
 Viucapio pro derelicto tunc procedit, quando
 quis rem alienam pro derelicto habuit, & unus
 eam occupauit vel apprehendit 159. b
 Viucapio pro dote locum habet, soluendo in re
 bus mobilibus, non autem in immobilibus ib.
 Viucapione partus, an & quomodo mala fides im
 pedire habeat 132. a
 Viucapi quomodo possit titulo pro derelicto res
 pro derelicto habita, & in quo iste titulus consti
 stat 159. b
 Viucapi ut res possit, titulus & bona fides requi
 ritur 132. b
 Viucapionis appellatione an prescriptio veniat
 & e contra 122. a
 Viucapionis appellatione largo modo seu impro
 prie, etiam prescriptio venit 152. b
 Viucapionis appellatione an longi temporis pre
 scriptio veniat 145. a
 Vira est quicquid sorti accedit 162. a
 Virarius cum sint pessimum genus hominum, de
 facili contra ipsos presumitur 162. b
 Virarius presumitur, si quispiam moretur in lo
 co ubi virum exerceri consueuerunt 162. b
 Vxor si constante matrimonio rem alienam in
 dotem tradiderit, vel ante matrimonium, vel
 postea secutum est, an maritus illam viucape
 re possit, & quo titulo 152. b
 Vxor est domestica marito, & e contra 191. b
 Vxor est socia diuinæ & humanæ domus 152. b

REPERTORIUM

IN TRACTATVM CAU

telarum Barthol Capol.

- C**AUTE LA quibus modis euadere quis
 possit penam mortis propter commissum
 crimen **PRIMA** 203. a
 Crimine læsæ maiestatis omnis cautela liberandi
 aliquem à morte propter delictum commissum
 periculosa est 203. a
 Cautela liberandi aliquem à morte iuste damna
 tum, & qualiter executio sententiae alicuius ad
 mortem condemnati differri possit xj. 203. a
 Executio alicuius, qui à morte ducitur pro
 pter maximam & perfectam perniciem alicuius ar
 tis, vel respectu roboris differri potest 203. a
 Executio alicuius, qui ducitur ad mortem, differri
 potest, si de grauiori crimine accusetur, ex quo
 grauior poena imponenda venit 203. a
 Executio alicuius ad mortem dinati differri po
 test, si iudici protestatum fuerit, quod ipse reus
 alicuius apothecæ, vel mere antix ratione red
 dere teneretur 203. a
 Executio ad mortem damnati differri potest, si à
 sententia contra eum appelletur 203. a
 Executio capitalis differri potest, quandocunq;
 superior mandet reum leuiori poena puniri
 203. a
 Prelati vere miseri, in multis casibus literis Pa
 pæ obedire non debent 203. a
 Interficiens aliquem, decapitari non potest, si se
 furiosum vel amentem fingat, nisi de furoris fi
 gione constiterit 203. a
 Maleficiu committens, si penam euadere volue
 rit, clericus efficiatur. 203. a
 Executio capitalis contra mulierem prægnantem
 fieri non debet 203. a
 Mulier malefica prægnans si pepererit, & non re
 periat qui puerum nutrire voluerit, an exe
 cutio aliqua contra ipsam fieri debeat 203. b
 Decuriones ciuimus ad mortem condemnari nõ
 possunt, nisi prius præses, vel prætor principi
 vel superiori referbat 203. b
 Statutum si dixerit quod homicida decapiretur,
 & aliquis per culpam sine dolo aliquem inter
 ficiat, mitius puniri debet 203. b
 Statu si dixerit quod occidens occidatur, nõ habet lo
 cum nisi quis dolo & ex proposito occiderit ib.
 Statutu si dixerit, quod si quis condempnetur ad penam
 pecuniariam, & non soluerit intra mensem, deca
 piretur, locum non habet, ubi delictum nõ do
 lose commiserit ibid.
 Statuto si poena manus vel membri imponatur,
 quo casu iudex dispensare possit 203. b
 Sententia condemnatoria contra inquisitum vel accusatum si
 differri debeat, testes de falso accusari dñt 203.
 Iudex si sub conditione condempnerit, puta si nõ
 apparuerit, testes falsum dixisse, sententia con
 demnatoria impediri potest 203. b
 Cautela relaxandi incarcerationum 3. 205. a
 Iudex ex seipso debitore nõ exñte soluendo, ipsu
 debitore luere in corpus facere nõ potest 205. a
 Cautela impediendi testem, ne deponat in cau
 sa 4. 205. a

Statuta

Index.

- Statuta terrarum pœnam talionis tollunt, sicuti
statutum Paduæ imponens accusanti, & non
probandi, pœnam trium librarum 205. a
- Militia vtens, contrahendo inimicitiam cum re-
ste meo, ipsum percutiendo, an perdere causam
debeat 205. a
- Probationes testium cum iuramento mihi sub-
trahens an causam perdat 205. a
- Cautela euadendi grauiorem pœnam pro dereli-
cto v. ibid.
- Procurauerit si quispiam vt accusetur, non autē
ut cōtra ipsum inquiratur, ad hoc vt puniatur
mitius, sibi non prodest 205. a
- Vulneratus ab aliquo letaliter, si ab alio occida-
tur, primus vulnerās de occiso non tenetur ib.
- Vulnerans aliquem primo, si ille vulneratus à se-
cundo occidatur, de iure canonico, de occiso
tenetur ib.
- Advocatus instruens clientē qualiter debeat pos-
sitiōibus respondere, qua pœna puniatur 205. b
- Cautela, quomodo minor euitat condemnationē
in causa civili vj. 205. b
- Minor læsus, quo casu restitutionem petere pote-
rit 205. b
- Cautela excusandi hæredem non conscientem,
vel minus iuridice inuentarium conscientem
vij. 206. a
- Præsumptio iuris, & de iure, non recipit proba-
tionē in cōtrariū, nisi per partis cōfessionē ib.
- Cautela pro eo qui non appel. à sententia lata cō-
tra ius litigatoris 8. 206. a
- Lex licet fingat sententiam iustam, ex eo q̄ in rē
iudicatam transierit, si tamen partes eam inui-
stam, confiteantur, eorum confessioni statur &
tollitur præsumptio iuris, & de iure 206. a
- Cautela qua quis faciat bancharium, seu nummu-
larium acceptare literas cambij, seu debitore
suum debitum confiteri 9. 206. b
- Literas cambij, si mercator recipiat, & ipsas le-
ctas sine contradictione in filza ponat, videtur
se obligasse ad illud quod in literis continetur
206. b
- Confessio aduersarij, de aliquo tibi debito, quo-
modo extorqueatur 206. b
- Cautela pro emente rem furtiuam vel vi raptā,
vt non perdat pretium x. 206. b
- Rem furtiuam vel vi raptam, si quispiā à latrūcu-
lis emerit pretiū à domino recuperare pōt ib.
- Cautela pro obligato ad soluendū quantitatem
magnam, quod parua quantitate soluta libere-
tur xi. 206. b
- Solutiones plures de aliquo debito singulatim fa-
ciæ, quam efficaciam habeant 206. b
- Cautela ad euitādum infamiam in aōione famo-
sa, vel in crimine 12. 207. a
- Infamis quispiam quandoque non efficitur ex so-
lo crimine, sed demum secuta sententia ib.
- Cautela q̄ vltra tertiam dilationem, possint tes-
tes produci 13. 207. a
- Dilationem si quispiam prorogauerit, non est no-
ua dilatio, sed eadem esse dicitur 207. a
- Cautela pro filiofamilias quod non teneatur ex
contractu, de quo aliās teneretur 14. 207. a
- Imperator quando Romæ coronam recipit, ex
cōsuetudine vrbis præfectum ab omnibus suis
debitis liberare debet ibi.
- Cautela quod dominus nō possit ratificare gesta
per suum illegitimum procuratorē 15. 207. b
- Rathabitio domini gestorū procuratoris sup-
ueniens, quo casu nihil operetur 207. b
- Cautela quod iniustus non compellatur quis ad
tutelam 16. 207. b
- Fideiussorem qui non recipit, regulariter à tute-
la excusatur ibi.
- Cautela ad validandum iudicium agitarum cum
procuratore, tutore, curatore, vel syndico
17. 207. b
- Sententia quo casu ius inter partes faciat 207. b
- Cautela ad concordiam, quod vtamur verb Pera-
gere 18. 207. b
- Quæstio pulcherrima disputata per Guid. de Su-
za, contra Oldrad. 207. b
- Cautela ad excludendam vel causandam simulati-
onem contractus 19. ibi.
- Contractus quando in scriptis celebrari dicatur,
remissive 207. b
- Cautela ad prorogandum tempus introductum à
statuto in præscriptione 20. 208. b
- Instrumentum quo casu, vi iuramenti executio-
nem paratam habere poterit 208. a
- Cautela ad priuandum filiū à legitima 21. 208. a
- Cessione quando non apparet de reali solutione,
sed cedens solum confitetur solutum, ipsa ces-
sio simulata præsumitur ibi.
- Difficile est filium legitima sua priuare ibi.
- Cautela pro vasallo vel emphyteota, vt possint
rem alienare, ecclesia, vel domino irrequisitis
22. 208.
- Protestatio in iudicialibus nihil iuuat 208. a
- Protestatio contraria facto protestantem nō re-
leuat 208. a
- Vendēs fructus domus pro centum annis, an alia
alienare videatur 208. a
- Caut. nō obstat l. commissoria, q̄ in pignori-
bus iprobatur pignus efficiatur creditoris 23. 209.
- Creditor in instrumento debiti pactum appone-
re non potest ibid.
- Cautela pro tutore quando celebrat contractum
nomine pupilli 24. ibid.
- Tutore cōiunctorum ratione dolus, vel culpa ab
esse præsumitur 209.
- Cautela ad impediendū inquisitionem in crimi-
nali 25. ib.
- Iudex quo casu potest de delicto inquirere, an de-
beat citare personam offensam ad sciendū, an
accusare velit, & sibi terminum ad deliberan-
dum statuere 209.
- Cautela quod causa non exeat de manibus iudi-
cis 26. ibid.
- Appellationis causa delegari potest 209.
- Cautela pro debitore ad prolongandū solutio-
nem debiti 27. 209.
- Promiserit si quispiam vel sit condemnatus ali-
cui soluere id quod debet ad certum tempus
sub certa pœna, si debitum nō fuerit liqui-
dum ne in pœnam incidat, quid agere debeat 209.

Cautela

Index.

- Cautela quòd quis non teneatur a^oione iniuriarum xxviii. 209
- Familiaris non teneatur de eo quòd eius rectoris iussu fecerit 209
- Cautela quòd valeat gesta à minori parte vni uel collegio xxix. 209
- Re^otor scholarium, si duæ partes congregari noluerint, contumaces priuare potest, & tunc eorū voces ex translatione penes alios erūt 209
- Cautela quòd quis non possit accusari criminaliter xxx. 210
- Pax quando amicorum interuentu inter rixantes facta fuerit, ne possint criminaliter accusari, libellus ciuilis produci debet 210
- Cautela q^{uod} non facta excussione contra debitorē, possit fieri cōtra debitorē debitoris xxxi. 210
- Debitor quando constituit se tenere & possidere nomine creditoris omnia bona sua, si ipsi debitor aliquam rem suam alienauerit, creditor cōtra possesores agere poterit, nulla excussione ex conditione facta 210
- Cautela ad impediendum rei alienationem. xxxii. 210
- Parentes quæ uerba concipere debeant, quando uolunt prohibere filios alienare 210
- Cautela pro iniuriato, si uult agere, a^oione iniuriarum xxxiii. 210
- Iniuriatus casus quo pro uindicta iniuriarum a^oione agere non possit: potest tamen agere l. Aqu. a^oione ad dānorum satisfactionē 210
- Cautela pro illo qui secure uult emere rem litigiosam, lite pendente xxxiiii. 210
- Litigium non obest nisi in litigantibus tantum, non autem extraneis 210
- Cautela pro assessoribus potestatis, quòd non patiantur scribi apud acta, quòd de eorum consilio potestas criminosa condemnauit. xxxv. 210
- Potestates terrarum si ferant sententiam iniquā de consilio iudicum de curia, qua pœna tenetur ipse p^{ri}as, & oēs alii iudices tenentur 210
- Cautela contra illum, qui dat operam, quòd legatur alteri, factum adimatur a testatore. xxxvi. 210
- Actio doli, uel in factum subsidiaria, quibus casibus locum habeat 210
- Cautela quomodo valeat statutum, quòd à sententia inferioris non possit appellari ad superiorem xxxvii. 211
- Partes in arbitrium compromittere possunt, & per hoc appellationi renunciare 211
- Cautela ad instituendum filium spurium. xxxviii. 211
- Spurius a defuncto aliquid capere non pōt 211
- Spurius quamuis non possit ex patris re aliquid habere, tamen propter patris rem aliquid habere poterit ibid.
- Substitutio in spurium facta quō ualere poterit ibi.
- Cautela ad excusandum mandantē committi delictum, q^{uod} mandatarius dicat se commississe delictum exequendo mandatum xxxix. 212
- Confessio matrimonii ficta a delicto non excusat 212
- Caut. in fauorē illius, qui mandato alterius occidit alterū, quòd mitige ut eius pœna xl. 212
- Dānatus in metallum inori ciuilitate dicitur 212
- Cautela ad compromittendum uel transigendum super rebus decisis per sententiā xli. 212.b
- Iuramentum seruari debet, si possit sine interitu salutis æternæ 212.b
- Cautela pro conuictis in actu carnali illicito, si uolunt euitare iudicis cōdemnationē xlii. 212.b
- Iuramentum quo casu delicti pœnam euitare possit 212.b
- Cautela quomodo debeat interrogari testis. xliiii. 213.a
- Testis deponens per uerbum, c^{redo}, regulariter non probat 213.a
- Testium interrogationes solent fieri ad illius instantiam contra quem testes examinantur ibi.
- Cautela quomodo ab executione, nec a pronūciatione ad exequēdo non possit appellari, & quādo possit xliiii. 213.a
- Exceptio super executione opposita audiri debet 213.a
- Iudex reiiciendo exceptionem, quando reiicere non debet, modum excedit ibi.
- Cautela ad instruendum iudicem contra appellantem friuole, causā differendi iudicium. xlv. 213.a
- Iudicis simplex admonitio, uim peremptorii habet, & iussu in uera contumacia constituit adeo quòd postea, si comparuerit, appellare nō poterit 213.a
- Cautela, quòd ualeat p^{re}scriptio cum mala fide xlv. 213.b
- Possessor malæ fidei, nullo t^{em}p^{ore} p^{re}scribit 213.b
- Cautela ad hoc, q^{uod} priuilegium non intelligatur reuocatū per legem generalem illius, qui illud ante concessit, scilicet quòd anne^{ct}atur & incorporetur statutis xlv. 213.b
- Priuilegium principis statutis additum, quam efficaciam habeat 213.b
- Cautela ad hoc, ut quis semper teneatur de casu fortuito xlv. 214.a
- Conductor simplex regulariter, quo tempore p^{er}sonem soluere non teneatur 214.a
- Cautela quando instantia perit quòd reiterentur omnes termini xlix. 214.a
- Instantia causæ principalis, de iure canonico nunquam perit: secus tamen de iure ciuili 214.a
- Cautela quòd non respondens positionibus, non habetur pro confesso l. 214.a
- Positionibus non respondens, regulariter pro confesso habetur, licet snia requiratur 214.a
- Quæstio generalis est illa, quæ omnia capitula cōplectitur ibid.
- Cautela ad l. pleriq^{ue} de in ius uocand. ut inuitus possit quis extrahi de domo li. 214.b
- Domo nemo inuitus extrahi potest 214.b
- Domo pro criminalibus quis extrahi potest ibi.
- Citatus per se, uel procuratorē cōpetere pōt ibi.
- Cautela quòd ex delicto patris, filius non priuetur successione li. 214.b
- Filius delicto patris aliquando successus priuatur, non tamen agnatus 214.b

Cautela

Index.

- Cautela ad hoc quod quis non teneatur de falso, quando falsis instrumentis vel testibus fuit usus 53. 214.b
 Attestationibus publicatis partibus quibus, inter rogationes fieri soleant 214. b
 Responsum petitioni seu responsioni conforme esse debet ibi.
 Paria sunt non respondere, vel clare non respondere ibi.
 Dominus si ratum habere promittat, quicquid erit legitime per procuratorem factum, ratihabito non tenet ibidem.
 Cautela pro illo qui debet producere instrumentum ad partes longinquas, ad hoc ut fidem faciat 54. 215.a
 Signa testium quanta in chartis existunt, tanta in instrumenta esse dicuntur ibi.
 Cautela pro illo qui aliquid perdidit in ludo, 55. 215.b
 Ludo aliquid furripens, nedum actione poenali non tenetur, sed nec iudicio rei persecutorio 215. b
 Cautela pro illo qui impetrat à principe, quod non teneatur soluere onera, seu alias praestaciones 56. 215. b
 Concessionem imperatoris per importunitatem factam esse praesumitur 215. b
 Bona alicuius ribellis, si quispiam à principe impetrauerit, impetratio & concessio non valet 215. b
 Quando contumacia procuratoris noceat domino 57. 215.
 Contumacia est aliquid non facere 215. b
 Contumaciam, dominus mittens procuratorem, quibus in casibus non incurrat ibi.
 Contumacia procuratoris, an & quando domino nocere habeat remissive ibi.
 Indefensus dicitur is, pro quo generaliter vocatis amicis & coniunctis, nemo comparuit ibi.
 Mandato generali negotiorum, delictum non continetur ibi.
 Differentia, quomodo legatum sit non scriptum, vel caducum 58. 216. b
 Homo mortuus, non est homo 216. b
 Legatum non capit vires, nisi post testatoris mortem ibi.
 Conditione quicquid est, non est in obligatione 216. b
 Cautela pro appellato, quando appellans non appellauit infra x. dies 59. 216. b
 Sententia lata si quispiam grauatur, infra x. dies appellandum est, siue fuerit diffinitiva, seu interlocutoria 216. b
 Negatiua non semper onus probandi in aduersarium transfundit ibi.
 Cautela quomodo iurabit ille qui soluit nemine praesente, ille qui mutauit etiam nemine praesente, & repetitur per eundem 60. 216. b
 Mala omnia pati debemus potius, quam malo consentire 216. b
 Iuramentum super vna re tantum, & de eodem tempore indiuisibile dicitur ibi.
 Cautela pro vendicante uxorem, quam prius desponsauit per verba de futuro secuta copula 61. 217. a
 Promitto non accipere alium in vicum nisi te, si cuncti rustici Patrum communiter faciunt, an sint verba de futuro 217. a
 Cautela quod coniuges ante matrimonium faciant pacta inaequalia 62. 217. a
 Donatio propter nuptias, regulariter aequalis cū dote esse debet 217. a
 Pacta inaequalia matrimonio constante, prohibita sunt, quoniam donationem sapiunt ibi.
 Cautela quibus verbis utatur princeps, in priuilegio ad hoc, ut intelligatur ab omnibus muneribus aliquem liberaffe 68. 217. a
 Priuilegium immunitatis generale, in muneribus & honoribus, de personalibus tantum intelligitur 217. a
 Munera ordinaria, & extraordinaria, quae sint ibi.
 Cautela qualiter arbiter sententiabit vltima die sui compromissi 64. 217. a
 Arbitrarius usque ad vltimum diem sententiam facere poterit 217. a
 Cautela ad hoc, quod decem annorum praescriptio quae communiter introductur per statuta, non obstat 65. 218. a
 Agendo vel ab excipiendo in multis casibus quispiam repellitur, neque praescriptioni renunciare potest 218.
 Statuto si caueatur, quod debitor x. ann. praescribatur, licet renunciari non possit, tamen aliud remedium competere potest ibi.
 Cautela quod licet in criminalibus non admittatur procurator, admittitur tamen excusator, & vide hic alios modos defendendi abientem 66. 218. a
 Procurator in causa criminali regulariter à relegatione supra non admittitur ibi.
 Iudex ex officio de innocentia rei poterit, & debet inquirere, & si ipsum innocentem reperiat, absolueret ibi.
 Cautela notabilis instruens aduocatam, quod semper allegat moriua vera & persuasiva 67. ibi.
 Iudex scriptissime ad iudicandum mouetur, per rationem quae minus facit, & aliquando nihil facit, & non mouetur per rationem urgentem, quae in caput suum non intrat 218. b
 Cautela quando ille qui debet mitti in possessionem, vel ille qui emit rem affinis, facit citari habentem ius, quibus verbis utitur in citatione 68. 218. b
 Statutum, ut est Perusij, & Tarusij, si disposuerit quod propinqui ita demum ad praesentandum admittantur, si ciues fuerint, intelligitur de illis qui onera & factiones sustinent 218. b
 Exceptionem non competere, & non posse ipsam opponere, paria sua 218.
 Actor sequitur forum rei ibi.
 Clausula, si sua putauerit interesse, quam efficaciam habeat ibi.
 Promissio centum annorum ubi interuenit, praescriptio non currit ibi.
 Cautela, quando confessio per errorem facta non possit reuocari 69. 219. a
 Con-

Index.

Confessio per errorem facta regulariter reuocari potest. 219. a
 Error in allegare volens non auditur, ubi sibi ad deliberandum terminus datus fuerit. ibid.
 Terminus ad deliberandum & deliberare respondendum dubitanti dari debet. ibi.
 Cautela ad hoc ut debitor possit conueniri ubique reperitur. 70. 219. b
 Clausula, ubique locorum, quid operari debeat ibi.
 Cautela quo tempore ager ille qui petit poenam dupli appositam in contractu. 71. 219. a
 Clausula, rato manente pacto, quid operetur, remissive. 219. b
 Cautela ad euitandum quod testes non examinentur ad futuram rei memoriam, reperies si nilem cautelam pro eodem. 72. 220. a
 Testes ad perpetuam rei memoriam, etiam lite non contestata, regulariter examinari possunt ibid.
 Cautela pro usufructuario. 73. 220. a
 Usufructuarius regulariter cauere tenetur, quod ipse utitur & fructur arbitrio boni viri. 220. a
 Viura prohibita sunt. ibid.
 Cautela ad interrogandum testem, ut facilius coniuncti possit de peritio, vel affectione. 74. ib.
 Testis qui incontinenti se corrigere voluerit, non presumitur. 220. a
 Cautela ad euitandum praescriptionem, & repetita per eundem. 75. 220. a
 Praescriptioni inducitur inero negligentis odio renunciar non potest. 220. a
 Cautela pro aduocatus & procuratoribus ad protraendum causas ad longum, & ad reiterandum plures appellatione. 85. ib.
 Interlocutoriam suam iudex reuocare non potest, quando res integra non est. ib.
 Appellationes plures super nullitate fieri possunt ibidem.
 Causam iustam fouenti aduersarium suum decipere licitum est, & per indirectum ipsum vincere, dummodo mendacium vel peritium non interueniat. ib.
 Cautela quia in praecedentibus dictum est de appellationibus. 77. 221. a
 Appellationis in materia cautelae remissive. ib.
 Cautela coram quo sit appellandum, quando iudicis praesentia haberi non potest. 78. ib.
 Personae honestae quae dicantur. ib.
 Cautela quomodo fiat electio absentis maiori parte. 79. ib.
 Electio unus solius, quoniam pacto valere possit. 221. a
 Cautela in materia excommunicationis ad hoc, ut debitor facilius inducatur ad soluendum. 80. 221. a
 Excommunicationem minorem incurrunt communicantes excommunicato excommunicatione maiori. ib.
 Sententia excommunicationis appellari non potest: quia ipsa lata secum executionem trahit. 221. b
 Excommunicatione per annum perseverans, si litiget, an sit cautam item beneficium si quod habet item habetur haereticus. ib.

Cautela quod melius sit creditori vendicanti rem debitoris sui sibi obligatam, quod intenter Saluianum interdictum, quam hypothecariam. 81. 221. b
 Saluianum interdictum pro quibus competat, & ad quid etiam utile sit. 221. a
 Sententia lata in causa momentanea possessionis appellari nequit. ib.
 Cautela pro spoliato contra spoliatorem. 82. ib.
 Spoliatus ante omnia regulariter restituendus est. 222. a
 Cautela quod de liquido ad non liquidum admittatur compensatio. 83. ib.
 Regula, de liquido ad non liquidum non fit compensatio, quomodo intelligatur. ib.
 Cautela, per libellam ne ad expensas teneatur. 84. ib.
 Debitor si saltem per interpellationem extrajudicialem in mora constitutus non fuerit, ad aliquas expensas non tenetur, si recepto libello, se soluere dixerit, & liti cedere. ib.
 Cautela qualiter socius teneatur socio rescienti rem communem. 85. ib.
 Socius si rem communem pro parte sua rescicere noluerit, partis suae dominium perdit. ib.
 Cautela est in iudicialibus, quod pars contradicat expresse, aliam tacendo sibi praedictat. 86. ib.
 Tacens in iudicijs consentire videtur. 222. b
 Actus contra unum per iudicem si in iudicio fiat, non contradicere, non sufficit nisi appellet. ib.
 Cautela quod tutius si relinquere alicui in codicillis quam in testamento. 87. ib.
 Haeres in codicillis institui non potest. ib.
 Codicilli primo testamento facti non tolluntur per alios codicillos qui postea fierent, neque per aliud testamentum sequens, nisi expresse dicatur. ib.
 Cautela pro testatore uolente, quod eius ultima voluntas non constet, nisi post mortem. 88. 223. b
 Testamentum non valeret, si ante ipsius aperturam unus testium moreretur, qui subscriptionem suam, & sigillum cognoscere non posset. 223. a
 Cautela pro chirographis mercatorum. 89. 223. a
 Chirographo seu scriptura priuata manu notarij non confecta, requiritur quod trium testium subscriptio interueniat, alioquin non valeret. 223. a
 Cautela adhibenda circa praesentiam testium, in testamento caeci, & aliorum. 90. 223. a
 Haereditis institutio in testamentis olim praecedebat, nunc autem sequi debet. ib.
 Cautela pro bannito quod possit liberari a banno, non obstante statuto id prohibere. 91. ib.
 Saluifconditus datus bannito per centum annos, quid operetur. ib.
 Cautela pro illo qui emit fundum sibi debentem decimam, si iterum illum vult reuendere, quomodo faciat ad hoc quod decima sibi remaneat. 92. ib.
 Exceptio rei alicuius quid operetur. ib.
 Cautela quod non debeat statim sententiae arbitri. 223. b
 Arbitri.

Index

- Arbitri à sententia appellari non potest 223. b
 Cautela ad annullandum processus episcoporum
 procedentes contra suos feudatarios 94. ib.
 Vassallus ipso iure non cadit iure suo, sed requiri-
 tur sententia per iudicem competentem facta
 223. b
 Cautela pro illo qui est de domo regia, quod pos-
 sit regnum pet. er 95. ib.
 Regnum usque ad quem gradū successionis trans-
 mittatur ibi.
 Cautela quomodo quis possit eligere seipsum 96.
 224. a
 Eligere regulariter seipsum non potest ille cui si-
 bi eligendi potestas data est ib.
 Cautela quod etiam in casibus in quibus aliās nō
 teneretur venditor de euisione, si adhibeatur,
 semper tenebitur 97. ib.
 Euisionis periculum quā cessare faciant 226. a
 Euisio non debetur possessionis euictæ ratione,
 sed tantum ratione proprietatis 224. a
 Euisione venditor non tenetur, quando emptor
 in compromisso voluntario succubuit ibi.
 Cautela pro officialibus & prætoribus adhibenti-
 bus fideiussores ad relaxandum incarcerationum
 detentorem 98. ib.
 Fideiussio de iudicio fisci, inclusiue vsque ad sen-
 tentiam durat 224. a
 Cautela pro committente in arbitrum iuris 99.
 224. a
 Arbitrarius iuris an ius commune, vel municipale se-
 qui debeat 224. a
 Cautela ad evitandum incursum pœnarum inter-
 dicti unde vi, & l. si quis in tantum 110. ib.
 Rugerius, prout recitat Vbertus de Bobio, qua
 cautela Mutinæ vsus fuerit 224. a
 Cautela uti non debemus, qua scandalum oriri
 posset 224. a
 Iudex ex officio partes prohibere debet, ne ad ar-
 ma veniant 224. a
 Oblitio ex longo tempore sequitur 224. a
 Cautela contra illos, qui obtinent licentiam ab
 episcopo deferendi iuramentum 101. 225. a
 Prælati dispensantes super sacramētis periurij au-
 tores esse possunt 225. a
 Cautela quod prius agas petitorio quā posses-
 sio 102. 225. a
 Possidere commodius est, & aduersarium ad peti-
 toris onera compellere, quā ab alio possiden-
 te petere 225. a
 Cautela de protestatione fienda contra testem an-
 te delatum sibi iuramentum 103. 225. a
 Protestationis effectus super exceptionibus fidei-
 qualis sit 225. a
 Cautela ad interpretandum statutum disponens,
 quod credatur iuramento damnum passi 104.
 225. a
 Probatio nulla melior est, quā illa quæ per aspe-
 ctum fit 225. a
 Cautela pro iudice qui allegatur suspectus 105.
 225. b
 Iudices delegati cur semper suspecti appellentur
 225. b
 Cautela instruens quomodo debemus allegare cō-
 tra libellum & contrafactum, quem ineptum uel
 simulatum dicimus 106. ib.
 Exceptio generalis & dubia nihil releuat, nisi à
 parte opponatur ib.
 Libellus non potest mutari, nisi vsq; ad litem cō-
 testatam ib.
 Cautela pro personis quæ non possunt intentare
 actionem de dolo, quod intentat actionem in
 factum 107. ib.
 Actio de dolo filio contra patrem, seruo contra
 dominum, &c. dati non potest ib.
 Exceptio doli licet non infamet infamia iuris, at
 tamen infamat infamia facti ib.
 Cautela pro præscribente qui non habet titulum
 108. 226. a
 Præscriptio per tantum tempus, cuius initij me-
 moria in contrarium non existat, sine mala fi-
 de vim tituli habere dicitur 226. a
 Cautela quod admittatur in crimina lib. excusa-
 tor pro absente 109. ib.
 Accusatus uel inquisitus de crimine, se per pro-
 curatorem defendere non potest ib.
 Cautela quomodo succurritur diffamato in iudi-
 cio 110. ib.
 Silentij perpetui ad sententiā vnica tantum mo-
 tionem procedi non potest ibi.
 Cautela ad instruendum fideicommissarium 111.
 226. a
 Fideicommissarius ad hoc ut ius in hæreditate
 habeat, requiritur quod prius hæreditatis resti-
 tutio fiat ibi.
 Hæreditatis per restitutionem factæ ratione fidei-
 commissi uniuersalis quæ obligationes trans-
 seant ib.
 Cautela ad firmandam donationem inter virum
 & vxorem 112. 226. b
 Donatio inter virum & vxorem regulariter pro-
 hibita est ibi.
 Donatio inter virum & vxorem per temporum
 etiam interualla nulla est ib.
 Donatio mutua cōditionalis inter virum & vx-
 orem, quo casu valeat ib.
 Bonos contra mores aliquid fieri duobus modis
 dicitur ib.
 Cautela quomodo filiusfam. possit testari 113.
 227. a
 Filiusfam. etiam patre consentiente regulariter te-
 stari non potest 227. a
 Clericus habens primam tonsuram in patria po-
 testare existens testatori potest ibi.
 Hominis status inuisibilis est ib.
 Cautela legitimandi filium spurium ad hoc ut non
 succedat nisi in certa parte 114. 227. b
 Legitimatio est totius status reintegratio 227. a
 Cautela quomodo pater constante matrimonio
 possit filio secure dare dotem, quando cum fi-
 lio ad dotem restituendam se obligauit, & quo
 modo pater perdit omne commodum vsus fi-
 lij emancipati 115. 227. b
 Dos constante matrimonio restitui nō debet ib.
 Emancipare si pater filium nolle, sed ipsum de
 domo expellere, an ad emancipandum cogi
 possit 227. b
 Emancipet

Index

- Emancipet si pater filium voluntarie, vsus fructus
digniorem retinere potest, secus si alius 227.b
- Cautela quomodo quis debeat a principe impe-
trare bona confiscata 116. 228.a
- Clausula, motu proprio, quam efficiam habeat.
228.a
- Motus proprius regulariter non præsumitur, nisi
exprimatur 228.a
- Cautela ad excludendum pupillariter substituti,
& ad sciendum testamentum, quod non pos-
sit reuocari 117. ibid.
- Instituatur si pater filium pupillum, & ei pupillari-
ter substituat extraneam, pupilli filius, si in pu-
pillari ætate moriatur, a successione excludi-
tur, & substitutus admittitur ibid.
- Testamentum per arrogationem rumpitur ibi.
- Testamentum an fieri possit ita & taliter, quod
nullo modo reuocari valeat ibi.
- Promittere an quispiam possit se aliquid ad cer-
tum terminum soluturum, & si non soluat, qd
excommunicetur ibi.
- Sententia excommunicationis sub conditione cõ-
tra vnum quando lata fuerit, illa conditione pẽ-
dente etiam post x. dies a tempore sententiæ
condemnatus appellare poterit ibi.
- Cautela quod quis semper alleget contra aduer-
sarium in iudicio, quod est filiusfamil. cum
eius pater præsumatur vivere centum annis.
118. 229.a
- Filiusfamil. in dubio quise esse præsumitur ibi.
- Filius quod aliquis sit naturalis, in dubio non
præsumitur nec quod quispiam emancipatus
sit ibi.
- Regula, ei qui dicit, probare incumbit, quando lo-
cum non habet ibi.
- Cautela ad annullandum processum, & sententiã
diffinitiuam 119. 229.a
- Clausula non consentiente, imo contradicere, qd
importet ibid.
- Cautela ad excludendum exceptionem declina-
toriam 120. 229.b
- Exceptionis errore concesso, consensus in iudicio
non datur ibi.
- Cautela pro debitore in magna summa obliga-
tio, quod soluendo parua liberetur 121. ibi.
- Distio, pro recto, cuius efficaciz sit ibi.
- Cautela requirendi legatum rebeli 122. ibid.
- Legatum filio in potestate, vel rebeli, non debe-
tur, nisi cum sui iuris factus fuerit ibid.
- Cautela pro creditore recipiente a debitore rem
in solutum 123. ibi.
- Solutione eius quod debetur omnis obligatio tol-
litur ibi.
- Cautela quod secundus creditor præferatur pri-
mo cum limitationibus, & ampliationibus re-
gulæ, qui prior est tempore, &c. 124. ibi.
- Regula, qui prior est tempore, potior est iure, qui
bus in casibus non procedat ibi.
- Creditor quispiam si primo obligauerit creditori
omnia bona sua generaliter, & ego sibi fundũ
meum vendiderim, & habuerim fidem de pre-
cio, ac mihi omnia bona sua obligauerit in di-
cta re sibi per me vendita, quis potior erit ibi.
- Creditorum mariti matrimonio constante, an
mariti bona occupare possint pro iure credi-
torum, dotem tamen vxori offerre volen-
tes ibi.
- Cautela quomodo venditor possit percipere fru-
ctus ex re vendita, non computando illos in
sortem 125. 230.b
- Locator obligatus est ad mercedis exonerationẽ,
si res locata perit, vel fructus conductor perci-
pere non possit ibi.
- Vfuræ digestorum tempore prohibita non erant,
hodie vero sic veriusque testamenti pagi-
na ibi.
- Vfuræ cur in mutuo prohibita sit ibi.
- Interesse probare difficile est ibi.
- Cautela pro fideiussore conducentis domum.
126. 230.a
- Fideiussor semper in testamento exprimere de-
bet illud, ad quod teneri non vult ibi.
- Cautela contra fideiussorem carcerati, ut etiam
ad penam consumaciæ teneatur 127. ibi.
- Fideiussor in dubio an pro vlrus intercedere vi-
deatur ibi.
- Cautela pro fratribus, quando vnus eorum emit
rem ex communi pecunia, quod hoc dicatur in
instrumento 128. ibi.
- Pecunia soluta semper solucentis fuisse præsu-
mitur ibi.
- Cautela quomodo hæres teneatur soluere lega-
tum etiam si in testamento non interuenerit
vi. vel in codicil. v. testes 129. 231.a
- Testamentum vel codicillos ad probandum an
duo vel septem testes requirantur 231.a
- Contractus etiam testamento fieri possunt ibi.
- Cautela pro secundo inuestito de feudo quod sit
potior primo, si secundus habet possessio-
nem 130. ibi.
- Vasallus si duobus vendidisset, & secundo prius
tradidisset possessionem, an tunc secundus præ-
feretur ibi.
- Cautela qua sit securus emens fundum dotalem
131. ibi.
- Obligatio quando inter partes non contrahitur,
nec etiam fideiussoria subsistit ibi.
- Contractus quando contra legem sit, sicut contra-
ctus non valet qui principalis est, ita etiam nõ
valet promissio de euictione vel pœna, quæ e-
ius accessorium existit ibi.
- Caut. pro vfucapiente rem mobilem 132. 232.a
- Res mobilis regulariter triennio vfucapitur ibi.
- Minimis curandum non est, quoniam in ipsis ma-
gnum periculum esse non potest ibi.
- Cautela quomodo petitio hæreditatis datur contra
possessionem titulo vniuersali, vel singula-
ri 133. ibi.
- Hæreditatis petitio regulariter non datur contra
titulo possidentem, etiam vniuersali ibi.
- Hæreditatem qui vendidit, non videtur in quota
vendere res singulares, sed hæreditatus ius
232.a
- Debitor tuus, si in magna quantitate fuerit, & iu-
dex non possit cognoscere nisi usq; ad xxv. an.
omnia singulariter petere poterit ibid.

d Cautela

Index.

- Cautela ad obuiandum fraudibus emptoris nolē
tis soluere venditori 134. 232.b
Iudex etiam præsumptionem aliquam arbitrari
poterit ibi.
Cautela contra emphyteotam qui non soluit ca-
nonem, q̄ possit purgare moram 135. ib.
Emphyteota non soluens canonem intra bienniū
a iure suo cadit ibi.
Cautela pro debitore qui non potest probare so-
lutionem, quia soluit in secreto 135. ibi.
Iuramentum tacitum, si mihi mutuasti, tibi resti-
tuit, quid operetur ibi.
Cautela quod quis possit conuenire fideiussorem
vel possessorē pignoris etiam principali de-
bitore non excusio 137. ibid.
Excusio principalis singulariter fieri debet ibi.
Cautela pro muliere consentiente alienationi do-
tis cum iuramento 138. 233 a
Iuramentum matris non afficit hæredem ibid.
Cautela quod ambasliator non petat, restitutio-
nem in integrum 139. ibi.
Res publica nulla vocatur, nisi Romanorū ibi.
Cautela ad petendum fideicommissum 140. ibi.
Fideicommissum per procuratorem peti potest,
non tamen per procuratorem in rem suā ibid.
Cautela ad contrahendum cum tutore 141. ibi.
Tutor tutorio nomine & etiam suo se obligare
potest ibid.
Cautela pro emente ab executoribus testamen-
ti 142. ibi.
Hæres ratificare cogitur rem a testamenti execu-
tore venditam ibi.
Cautela quomodo tutor debet facere finita tute-
la 143. ibid.
Arbitri potestas circa cautelas quanta sit ibi.
Cautela pro illo qui matrimonium per metum
contraxit 144. ibid.
Testi vni deponenti de metu magis creditur, quā
pluribus testibus deponentibus alio mo-
do ibi.
Cautela pro ecclesia litigante 145. 233 b
Ecclesia curatorem habere potest ibi.
Cautela quomodo examinabitur testis infirmus.
146. ibi.
Infirmus mortis cogitatione semper immemor
esse præsumitur ibi.
Cautela quomodo res data insolutum efficiatur
salua creditori 147. ibi.
Filius familias de iure communi, nisi de castrensi,
vel quali testari non potest ibi.
Cautela contra perdentem instrumentum, ut
eius amissionem non probet per iuramen-
tum 148. ibi.
Instrumenti amissio regulariter per iuramentum
probat ibi.
Cautela pro muliere, quæ vult emere aliquid.
149. ibi.
Pecunia in dubio præsumitur, ut probetur ibid.
Cautela quod per unum testem probetur metus,
concordat, supra in rubrica de illo qui matrimo-
nium, &c. ibid.
Metus probatio per vnum testem instrumentum
grauat 234 a
- Cautela pro illo qui habet domum obligatam:
quia licet postea propter delictum venisset di-
ruenda non diruetur 151. ibi.
Statutum si dictauerit, quod domus propter deli-
ctum diruenda veniet, non comprehenditur il-
la, quæ alteri pignolata sit ibi.
Cautela quod melius sit producere vnum, quā
plures testes 152. ibi.
Iuramentum in supplementum probationis de-
ferri potest ibi.
Cautela quod testis non possit examinari ad futu-
ram rei memoriam 153. ibi.
Testes ad perpetuam rei memoriam quando exa-
minari debeant ibi.
Cautela contra iudicem non admittentem excep-
tionem, quomodo possit ab eo appellari.
154. ibi.
Iudex super exceptionibus vel alia re dubitare
potest, & petere dilationem, ut consilium habe-
re possit ibi.
Cautela ad euitandum hæresim seu suspensionem,
& idem vide per eundem infra in principio no-
uarum cautelarum 155. ibi.
Hæreticus non est, qui credit ea quæ credit Eccle-
sia ibi.
Cautela pro illo qui est prohibitus aduocare vel
procuratorem exercere, quomodo poterit exer-
cere 156. ibi.
Postulare, seu aduocare, vel procurare, est in iudi-
cio aliquid dicere ibi.
Statutum si puniat loquentem cum bannito, eum
qui mittit nuntium vel epistolam, compria hen-
dere non habet ibi.
Statutum si prohibeat doctores esse aduocatos in
causis, non prohibentur allegationes face-
re 234.b
Aduocare est alienum desiderium in iudicio pan-
dere ibi.
Doctores Perusini, qui pacta cum ciuitate habent
ut aduocati esse non possint, aliquid gratis a iu-
dice impetrare non prohibentur ibi.
Episcopus vel Cardinalis propter dignitatem li-
cet non debeant consulere, vel aduocati effi-
cium exercere, pro amicis tamen illud facere
possunt ibi.
Cautela quod quis habeat forum a iudice, quid
iuris sit in causa antequam sit iudex 147. ibi.
Doctor contra consilium suum aliquid inuentare
non audeat ibi.
Cautela ad differendum iudicium 158. ibi.
Sententia multis opposita quid operetur ibi.
Cautela pro illo qui vult adire hereditatem.
159. 235.a
Testatoris filii repudiantes hereditatem repudia-
tionis instrumentum statim facere debent ibi.
Cautela ad hoc, quod libellus ineptus non possit
reuocari, & est supra repetita 160. ibi.
Libellum ineptum in genere acceptare non suffi-
cit ibi.
Cautela pro illo, qui negatur non possidere.
161. ibi.
Iudex in possessionem tanquam vacantem aliquē
inmittere potest ibid.
Cautela

Index

- Cautela pro illis qui non possunt agere adione de dolo, quod agant adione in factum, & est repetita 162. 235.a
- Actio doli de facto infamat, non autem actio in factum 235.a
- Cautela, quod confessio non possit reuocari, est repetita supra 163. 235.a
- Confessio alicuius per notarium scripta reuocari nequit 235.a
- Cautela pro creditore quod possit cedere nomen debitoris 164. 235.a
- Creditore multo non potest creditor sui debitoris nomen cedere 235.a
- Cautela quod sit tutius quod reliquum fiat in codicillis quam in testamento 165. 235.a
- Heres in codicillis fieri non potest 235.a
- Cautela quomodo post didicita testificata, testes possunt produci 166. 235.a
- Testes produci non possunt regulariter post didicita testificata 235.a
- Cautela quod quis post terminum non audiat 167. 235.a
- Terminus assignatus alicui ad agendum si elapsus fuerit, post terminum audiendus est, nisi iudex pronuntiauerit eum amplius audiendum non esse 235.b
- Cautela pro coniuncto qui ignorauit mortem coniuncti 168. 235.b
- Hereditatem adeundi tempus ignoranti etiam currere potest 235.b
- Cautela pro filia exclusa à lucceffione si sit preterita 169. ibid.
- Hereditatem post aditam per scriptum heredem per contratab. intentata non reducit ad causam intestati, sed ante aditam sic ibid.
- Cautela pro propinquis pupilli decedentis quo ad lucceffionem bonorum pupilli 170. ibid.
- Iudex bonorum possessionem pupillo absenti & ignoranti decernere debet ibid.
- Cautela pro vxore, quæ prohibetur asportare aliquam rem mariti 171. 235.b
- Statutum si disposuerit, quod vxores de domo maritorum mortuorum nihil asportent, non comprehendit eas quæ vestimenta secum & annulos in digito portauerint ibid.
- Cautela ad interpretationem statuti, quod filia nupta extra ciuitatem non possit succedere 171. 236.a
- Dotem à patre oblatam si filia recusauerit, quis effectus proueniat ibid.
- Cautela quod donans semper iuret nisi in casu sequenti 173. ibid.
- Donatio simplex regulariter non ualet 236.a
- Cautela ad hoc, quod mulieris alienatio etiam in dote ualet 174. 236.a
- Dotis alienationi mulier consentire non potest 236.a
- Cautela quando reperiuntur duo testamenta facta eodem die 175. ibid.
- Testamenta duo, si eodem die fiant, nec appareat quod prius, aut posterius sit, neutrum ualet 236.a
- Cautela quod copia probet 176. 236.a
- Originalis copia quando probet ibid.
- Cautela pro emptore, quando res ab eo emittitur, ad hoc, ut possit agere ad duplum 177. 266.a
- Emptor non potest agere ad poenam dupli pro euictione contra venditorem, nisi prius res emptæ & euicta sibi ab ipso abdicata, & restituta fuerit 236.a
- Cautela pro mercatoribus, & repetitur ut supra per eundem 178. 236.b
- Chirographus non probat, si moriatur vnus de restibus in eo subscripitis ibid.
- Cautela contra appellatorem 179. ibid.
- Appellauerit quod quis infra decem dies, præsens pro est ibid.
- Cautela quod in casibus in quibus non potest appellari, petatur in integrum restitutio 180. 236.b
- Appellari in multis casibus non conceditur ibid.
- Cautela quod semper contrahatur in præsencia iudicis 181. 236.b
- Contractus iudicis autoritate celebratus, ualet ibid.
- Cautela quod etiam elapso termino ad petendum bonorum possessionem possit quis agnoscere 182. ibid.
- Bonorum possessionem elapso termino ad petendum quomodo quis agnoscere possit 236.b
- Cautela ad hoc quod ualeat pactum de non succedendo factum à filia 183. 236.b
- Renunciatio non ualet, si filia simpliciter paternæ successioni renuniet ibid.
- Cautela quando testis inutiliter deposuit 184. 236.b
- Testis eiusdem reproductio quid operetur ibid.
- Cautela utilis ad euadendum suspicionem hæreticis, & repetita supra 185. ibid.
- Hæreticus non est qui credit eas, quæ credit Ecclesia Romana 237.a
- Cautela quomodo prohibitus postulare vel aduocare, possit amici causam defendere, & repetitur supra per eundem 186. ibid.
- Postulare, vel aduocare, vel procurare, est in iudicio aliquid dicere ibid.
- Statutum si puniat loquentem cum bannito, non comprehendit eum qui nuncium vel literas ad bannitum mittat ibid.
- Statutum si prohibeat doctores salarios in causis esse aduocatos, an allegationes facere possint 237.a
- Statutum vniuersitatis Paduæ disponens, quod doctores legentes contra scholares aduocare non possint, quomodo intelligatur ibid.
- Aduocare, est alienum desiderium in iudicio pandere ibid.
- Doctores Perusini, habentes pacta cum ciuitate, ne aduocare possint, non prohibentur aliquid gratis à iudice impetrare 237.a
- Cardinalis uel episcopus propter dignitatem, aduocatio officium exercere non possunt, sed gratis pro amicis consulere 237.

Index

- Cautela pro filio, qui quid debet conferre cum fratribus ad hoc ut teneatur illud conferre 187. 237. b
- Dos filie in patris bonis non est ibid.
- Cautela pro illo, qui paciscitur de crimine, quod eum sit infamiam 188. ibid.
- Transigens de crimine, confiteri videtur ibid.
- Cautela instituens advocatum quomodo faciet, quando eius clientulus non respondit positionibus 189. ibid.
- Positionibus si actor vel reus respondere nolit pro confessariis habentur ibid.
- Cautela, quod in omnibus casibus præcludatur via cedenti agenti contra debitorem suum 190. 238. a.
- Creditor licet alteri actionem cedat, cedens tamen cessione non obstante, in tribus casibus contra debitorem suum agere poterit ibid.
- Donaverit si quisquam omnia bona sua, etiam actionis spem donare videtur ibid.
- Cautela de casibus, in quibus res litigiosa poterit alienari 191. ibid.
- Res litigiosa regulariter nec vendi, nec alienari potest ibid.
- Cautela quando actus debet fieri in scriptis, debet prius tota scriptura scribi, & postea legi, licet male observetur 192. ibid.
- Actus qui in scriptis celebrantur, ante omnia dictari debent, deinde scribi, & demum legi, neque postea notario aliquid mutare licet ibid.
- Cautela quando quis bis vel pluries super eadem re appellat, quam appellationem debeat prosequi 193. 238. b
- Appellare à sententia vel à gravamine intra decem dies bis super eodem puncto unusquisque potest ibid.
- Appellaverit dato quod quis bis super eodem puncto, quam appellationem prosequi debeat, primam an secundam ibid.
- Cautela quod quis non possit revocare inepitidinem libelli 194. ibid.
- Litis contestatione, omnis facultas emendandi, vel corrigendi libellum tollitur ibid.
- Cautela quod properetur ad litis contestationem 195. 239. a
- Litis contestatione actoris conditio potior est ibid.
- Cautela quomodo notarius debeat certiorare filiumfam. minorem vel mulierem de privilegiis sibi de iure competentibus 196. ibid.
- Renunciatio non valet, nisi renuncians sciat id quod renunciet 239. a
- Certum aliquem nemo reddere potest de eo quod ipse ignorat ibid.
- Memoria hominis labilis est ibid.
- Cautela quod certiorantur minor, mulier, & filiusfam. per indicem, & non per eundem notarium, ne incidamus in ambiguitatem, aut notario credatur vel non de hoc 197. ibid.
- Notarij assertioni, videlicet se certiorasse minorem vel mulierem, quando creditur ibid.
- Notario non creditur, nisi de his quæ sunt sibi à partibus imuncta, non autem de facto suo ibid.
- Notarius cum sit persona publica, creditur ei de his quæ ad eius officium spectant, sicut regulariter creditur nuncio ibid.
- Cautela, quod semper appellatur à sententia, dato quod sit nulla 198. 239. b
- Nullitas sola proposita si evidens non sit, sententia executionem non impedit ibid.
- Possideant si duo, & neuter possideat ab alio uiclam, vel precario, quid iuris ibid.
- Hæres institutus, & de restituendo hæreditatem alteri gravatus, si sponte adierit, & postea fideicommissarius ante restitutionem moriatur, vel recuset hæreditatem sibi restitui, quid iuris ibid.
- Promissio, seu pactum de hæreditate uiuentis regulariter non valet, quoniam votum captandæ mortis inducit ibid.
- Cautela notabilis ad hoc, quod compromittentes non possint habere recursum ad arbitrium boni viri 199. 240. a
- Arbitri arbitramentum vel laudo, quod non possit peti reductio ad boni viri arbitrium, est ferre impossibile ibid.
- Dolo futuro renunciari non potest ibid.
- Minor laesus restitutionem in integrum petere potest ibid.
- Qui in casu principalis fuit iudex, in appellationis causa esse non potest ibid.
- Cautela quando plures sunt delegati in causa, quid faciendum est, si times quod maior pars eorum sentiat contra te in causa 200. ibid.
- Claufula, vnus sine altero procedat, quid importet ibid.
- Cautela pro hæredibus ingredientis religionem, qui fuit dolo ad religionem attractus, bona dicta ingredientis hæredibus debentur, & non monasterio 201. ibid.
- Religionem si ingredatur iuuenis circumueniens ab abbatibus, & aliis latronibus religiosis, an sit dare aliquod remedium proximioribus ab intestato hæredibus, ne monasteria bonis seducti potiatur ibid.
- Circumuentus quando aliquis dicatur remisitue ibi.
- Cautela pro creditore, quod possit pignus debitoris vendere non obstante conuentione de non vendendo 202. 241. a
- Tempus uendendi pignoris lege, uel statuto breuiari potest ibid.
- Cautela pro intentante interdictum uti possidetis 203. ibid.
- Interdicti uti possidetis in causa positiones, & articuli, & probationes de domino admittuntur ibid.
- Interdicto uti possidetis an ille obtineat, qui de antiquiori possessione probat ibid.
- Cautela quibus inducatur hæres ad adeundam hæreditatem 204. ibi.
- Hæres ubicunque aliquid facit quod non potest fieri, nisi hæres fuerit, hæreditatem adire videtur ibid.

Cautela

Index

- Cautela instruens quæ verba debeant contineri in cunctis ad hoc, quod citans non videatur citari personam approbare: & eandem vide supra 205. 241.b
- Citatus quispiam si fuerit tanquam reus, probatur, & habilis sit, quam primum per se vel per alium ad iudicium veniat 241.b
- Quæstionum decisio multarum inferri potest. 241.b
- Cautela quibus verbis utitur superior, quando vult quod inferior non possit eligere, & quod electio sit nulla 206. 242.a
- Petrus de Luna, qui in partibus ultramontanis Papa appellabatur, quibus verbis in habilitate cardinales, ne electionem facere possent. 242.a
- Cautela quando pater fecit plura legata in testamento, quid faciet filius ad hoc quod illa reuocet 207. 242.a
- Legate testamento facta quomodo tacite admitti possint 242.a
- Cautela pro illo qui cupit emere aliquam rem, & eius dominus non vult eam vendere, quomodo possit illam habere 208. 242.a
- Rem sibi commodatam amittens, ad æstimationem tantum teneri debet 242.a
- Cautela quomodo negligente executore testamentarii, etiam post annum testamenti executio ad episcopum non spectat 209. 242.a
- Executor ad pias causas, si intra annum legata non exequatur, potestas exequendi regulariter ad episcopum deuoluitur 242.a
- Testatoris prouisio, si hæres fuerit, legis prouisionem facit 242.a
- Episcopi relicta in testamentis, ad pias causas adimplere debent etiam si per testatorem hoc interdictum fuerit 242.a
- Ius accrescendi in hæreditate simpliciter prohiberi non potest, sed per substituti dationem 242.a
- Executor si sibi ipsi substitutus fuerit, scilicet quod executor esse desierit, quid iuris 242.a
- Cautela quando creditor & debitor non concordant in quantitate mutui, quid sit agendum. 210. 242.b
- Creditorem se esse si quispiam probauerit, sed non possit probare in quantum, an iuramento suo credetur 242.b
- Cautela pro illo qui vult ædificare hospitale non subiectum, quibus insignibus tunc hospitale carebit 211. 243.a
- Hospitale constitui potest cum episcopi auctoritate, & sine 243.a
- Hospitale si sine episcopi auctoritate factum fuerit, nullam in eo iurisdictionem episcopus habet 243.a
- Cautela quando est prohibita alienatio a testatore, quomodo alienatio valebit non obstante prohibitione 212. 243.a
- Clausula, uis & inspectis verbis testamenti, quam vim habeat, remissive 243.a
- Cautela pro eistente rem alienam a fisco vel a masario pignorum 213. 243.a
- Ratificationem emptori habere expedit 243.a
- Cautela ad recusandos officiales in syndicato excedentes in torturis contra reos 214. 243.a
- Officiales excusantur de his, quæ sui superioris iussu fecerint 243.a
- Officialis an possit conueniri post syndicatus reppus 243.a
- Cautela pro assessoribus vel iudicibus deputatis per potestatem, quod non teneantur de delicto potestatis 215. 243.b
- Potestates super eorum excessibus qua pena teneantur, an eadem eius officiales & iudices mulcentur 243.b
- Officiales an de rectoris iniustitia teneantur, & contra ipsos repræsentari dari possint 243.b
- Cautela quam debes adhibere, quando vis mutua re ecclesie vel monasterio 216. 243.b
- Ecclesie in utilitatem quod pecunia conuersa sit, quomodo probetur 243.b
- Cautela, quomodo articulabitur ille qui vendicat uxorem, quam cognouit carnaliter, copula præcedente 217. 244.a
- Matrimonium præsumptum quod esse dicatur, ita quod ab eo discedere non licet 244.a
- Cautela instruens aduocatam rei, cum producit testamentum habens clausulam codicillarem 218. 244.a
- Testamento alia solennitas requiritur, & alia in codicillis, vel in alia ultima voluntate 244.a
- Cautela, quod illi qui non possunt esse testes, si sint rogati & adhibiti a partibus, licite possunt 219. 244.a
- Testes idonei non sunt parentes pro liberis, & liberi pro parentibus 244.a
- Testis rogatus semper idoneus est, quantumcumque alias inhabilis sit 244.a
- Testis vocatus, eo ipso approbatus videtur per eum, qui ipsum vocari fecit 244.a
- Testis domesticus testificatio valet, quando sunt testes instrumentarii 244.a
- Notarius vocatus de facto communi, ab utraque parte instrumentum conficere potest, etiam si sit magis domesticus vnius partis, quam alterius, & maiori affectione coniunctus 244.a
- Cautela quando debet fieri compromissum, vel transactio, ut extendatur ad omnia, etiam ad de cisa per sententiam 220. 244.b
- Compromissum vel transactio, de re clara fieri non potest 244.b
- Significatum non habere, nihil aliud est, quam negligere 244.b
- Cautela in fauorem tutorum ad exonerandum eos, quod finita tutela, non possint amplius molestari minoribus 221. 245.a
- Tutor de tutela administratione, quinque modis absolui potest 245.a
- Calulatorum officium quod esse debeat, & quæ eorum relatio, remissive 245.a
- Adultus curatorem habens testari potest 245.a
- Metus omnis & reuerentia minoris, agnatorum & cognatorum præsentia cessare præsumit 245.a
- Contractus bona fide factus, quando per æstimationem 254.a

Index.

Dolo quis conqueri nō pōt, vbi consanguineorū
vel amicorū præsencia fuerit 245. a
Tutere dolo & culpa abesse præsuntur, confi-
lii coniundtorum ratione 245. a
Amicorum idem, quod consanguineorum prae-
sencia operatur 245. a
Minor de dolo vel metu conqueri non potest,
propter præsenciam, & auctoritatem, vel decre-
tum iudicis 245. a
Simoniā iudicis auctoritas cessare facit 245. a
Iudicis decretum operatur, quis allegare nequeat
se vltra vel citra iusti precii dimidiam dece-
ptum 245. a
Iudicis auctoritate, solennitates omnes adhibere
præsuntur 245. a
Absolutione generali quis liberatus non videtur
ab eo, quod per dolum vel latam culpam fa-
ctum fuerit 245. a
Absolutio quantumcunque generali tutori, vel al-
teri facta, non extenditur ad bona, quæ apud ab-
solutum de bonis absoluentis essent 245. a
Verbum, refutatio, quod verbum sit 245. a
Iuramentum minori simpliciter præsuntur, quid
operetur 245. a
Debitor, qui vult plenissime liberari, quid in-
stru mento facere debeat 245. a
Iuramentum de iure canonico fortissimum vincu-
lum extat 245. a
Cautela qualiter debeat emanare rescriptum a
principe, ad hoc, quod quis possit audiri in cau-
sa, in qua non appellauit 222. 246. a
Rescriptum impetratum a principe, ad hoc ut
aliquis audiri possit, ipso iure nullum exi-
stet 246. b
Cautela instruens patrem, volentem filios natu-
rales legitimare 223. 246. b
Matrimonio subsequenti omnes filii legitiman-
tur 246. b
Cautela in fauorem hæredis, ut non possit conue-
niri infra certum tempus a creditoribus hære-
ditatis 224. 246. b
Hæres, dum inuentarium fit, alicui non te-
nerur 246. b
Cautela pro emente ab hærede res hereditarias, quod
instrumentū dicat, quod soluit illam pecuniā pro
satisfaciendo creditoribus, & legatariis, ac ip-
sis præsencibus 225. 246. b
Hæres si simpliciter vendiderit, non dicendo, cau-
sa satisfaciendi creditoribus, vel legatariis, an
tunc emptor conueniri poterit 246. a
Cautela quod inuentarium tutoris de rebus pu-
pilli, proli, ipsi pupillo hæredi 226. 246. a
Inuentarium quocumque esse dicatur 246. a
Inuentarium, quod tutor facit pro administratio-
ne tutelæ consequenda, an ipsi pupillo proli, ut
inuentarii vtriusque beneficio uti possit 246. a
Cautela contra statuta disponentia, quod contra
instrumentum non possit opponi aliqua exce-
ptio, etiam simulationis, quod agatur coram iu-
dice ecclesiastico 227. 247. b
Lex quantumcunque dura, seruanda est 247. b
Statuti propter iniquitatem, ad ecclesiæ subsidium
recurri potest 247. b

Statuta nutrientia peccatum, ecclesiæ subiciun-
tur 247. b
Cautela pro illo qui facit actum iudicialē prae-
sencia suo aduersario: & quod in iudicialibus ra-
cens, habetur pro consentiente: & repetitur su-
pra per eundem 228. 247. b
Verba aduersarii qui non acceptat ex illis se iuu-
re non potest 247. b
Sententiis vel interlocutoriis, ubi appellationi lo-
cus non est, nullus videtur consentire, nisi per
decem dies taceat, vel per alium actum consen-
sum exprimat 247. b
Actis iudicialibus in quibus appellari potest, sim-
pliciter contradicere non sufficit, nisi appel-
letur 247. b
Interlocutoriis, grauaminis causæ incertæ esse
debent 247. b
Cautela pro illo qui adiuit hereditatem, quomo-
do poterit illam repudiare, vel illi renun-
ciare 229. 248. a
Hereditatem qui adiuit, ipsam repudiando, amitte-
re non potest 248. a
Hereditatem paternam, vel maternam si filia adi-
nerit, & postea cum maritatur, ad instantiā fra-
tris dicat, repudio hereditatem paternam vel
maternam, repudiatio nihil valet 248. a
Propositum in proposito sicut operatur, ita oppo-
situm in opposito 248. a
Naturalis nihil est, quàm eo vinculo vnum quod-
que dissolui, quo ligatum est 248. a
Verbum vnum, quod improprie capiat ad hoc,
ut aliquid operetur, nullum inconueniens
est 248. a
Cautela, quando quis non potest probare per te-
stes vel instrumenta, illud quod sibi debetur,
qualiter testes sunt ponendi sub cortina, ad in-
telligendum confessionem 230. 248. b
Testis dictum de auditu an valeat, quando partes,
vel cortina est in medio inter testes, & contra-
hentes 248. b
Testis testimonium de sensu proprio auditus ver-
borum alterius valet, quando ipse testis loquē-
tis vocem notam habeat, licet personam loquē-
tem non videat 248. b
Solennitas maior requiritur in testamento, quàm
in codicillis, vel in donatione causa mor-
tis 248. b
Cautela quomodo debeant deponere testes, quan-
do dicunt aliquem commisisse delictum de no-
te 231. 249. a
Testis dictum valet, si deponat de maleficio de no-
te commissio, ad lumen lunæ 249. a
Cautela quando dubitatur an aliquis debeat in-
teresse electioni, cautela est, quod admittatur
cum protestatione 232. 249. a
Electioni aliis legitimæ non nocet, si non habentes
vocem, cum aliis admitti fuerint 249. a
Cautela pro oratorio, qui nescit ordinare instru-
mentum in forma solenni, quod alter ex con-
trahentibus poterit illud distare 233. 249. a
Tabelliones ex se instrumentum inter partes di-
stare debent, cum ad hoc teneantur 249. a
Cautela quod quis non admittatur ad offerendum
nisi

Index

- nisi sit ciuis, facias quòd vnus moueat litem il-
li, quòd non sit ciuis 234.
Pœna remotionis ab officio quantumcunq; impo-
natur, officio durante, de crimine cognosci po-
teſt 249.b
Cautela quando molendinum eſt deſtructum im-
petu aquæ, quomodo conſtabit, quòd non per-
didit eius poſſeſſionem 235. 249.b
Molendinum fixum in terra, & ſub aqua, ſi flumi-
nis impetu deſtructum fuerit, niſi reedificetur,
eius poſſeſſio amittitur 249.b
Cautela contra iudicem qui non vult cauſam ex-
pedire, de proceſſatione, quæ fieri debet contra
ipſum, ad hoc, vt faciat litem ſuam 236. 249.b
Iudex ſi in iudicando negligens fuerit, vel iudica-
re differat, alteri parti læſæ tenetur 249.b
Iudex in dubio in negligentia eſſe non præſumi-
tur, niſi pars proceſſata fuerit 249.b
Cautela, quomodo ſolutio per partes valeat
237. 250.a
Creditor particularem debiti ſolutionem recipere
non cogitur 250.a
Cautela pro matre vel patre tranſcûribus ad ſecû-
da vota, ut eurent pœnas iuris 238. 250.a
Si mater infra annum luctus, & etiam pater ad ſe-
cunda vota tranſeant, quas pœnas à iure ciuili
iniunctas patiantur 250.a
Cautela quòd ille qui timet poni ad torturam, ap-
peller ante 239. 250.b
Torturæ terrorem ſi iudex reo iniecerit, appella-
re poteſt 250.b
Cautela pro debitore, ad fraudandum credito-
res 240. 250.b
Sententia contra debitorem lata, quo caſu etiam
creditori nocere habeat 250.b
Cautela pro illo qui promiſit alicui turpe quid fa-
cere, eſt cautela, vt potius per pignora, quàm
rem 241. 250.b
Datum ſi aliquid fuerit vni ex cauſa turpi, ex par-
te vtriuſq; ſcilicet tan dantis, quam recipientis,
reperi non poteſt, ſecus ſi pignora data fue-
rint 250.b
Spoliatus ante omnia reſtituendus eſt, etiam ſi ef-
fer prædio, niſi intenter conditionem, ob tur-
pem cauſam, quoniam tunc audiri non de-
bet 250.b
Heres infra tempora conſciendi inuenarium,
conueniri non poteſt, niſi reali actione conue-
niatur 250.b
Scholares facientes conuenticulas contra docto-
res, ſi dent libros, vel aliam rem propter ſutra-
gu in promittant, repetere non poſſunt, ſed be-
ne ficus auferre 250.b
Cautela pro illo qui habet probationem tempo-
re peritutam, qua perempta, aduerſarius ſibi
moueret litem ſuper ipſa 242. 251.a
Proceſſus extraordinarius cum aliquo fundari
debet 251.a
Iuriſdictionis contentioſæ natura aduerſarium
requirit 251.a
Cautela de valido contraſtu ſimulato, & de aliis
inualidis contraſtibus 243. 251.a
Simulationis ſpecies tres eſſe dicuntur 251.a
Statutum eſt Veronæ, quòd nullus doctorem col-
legium intrare poſſit, niſi inter alia habeat
ſummam Azonis, & omnes Bartoli lectu-
ras. 251.a
Cautela, quibus caſibus pactum legis commiſſio-
riæ ſit validum 244. 251.b
Pactum pignoris & legis commiſſoriæ a parte de-
biti factum, a iure reprobatur eſt 251.b
Fœneratores Bononienses, quo caſu pacto legis
commiſſoriæ abutantur 251.b
Cautela pro filiis, ne teneantur ad ſoluendum de-
bita patris, ſtante ſtatuto, quòd filius mercato-
ris teneatur ad debita patris 255. 251.b
Filius pro debito vel facto patris, regulariter nõ
tenetur 251.b
Statutum ſi ſit, quòd filij mercatorum ad patris
debita teneantur, etiam ſi hæredes non proben-
tur, an valeat 252.a
Exhæredari filij pro mortuis habentur, & inui-
da pater hæreditate repelluntur 252.a
Cautela ut filius teneatur pro debito patris, quòd
in inſtrumento contrahatur, quòd pater rece-
pit mutuum pro alendis liberis 246. 252.a
Filij diuites alimentorum cauſa, ad patris debita
tenentur 252.a
Cautela pro filio exhæredato, per patrem prohi-
bito aliquid habere in bonis patris 247. 252.a
Frater tenetur alere fratrem eodem patre natum,
quantumcunq; patris reſpectu male meren-
tem 252.a
Cautelæ notabiles ad ſtatutum diſponens, quòd
nullus poſſit aliquid proponere quod ſpectat
ad fauorem banniti, & quòd ſtatutum hoc di-
ſponens non poſſit ſuſpendi, quo modo poſſit
proponi aliquid pro bannito, vel ſuſpendi ſtatu-
tum 248. 253.b
Intentio principalis ſemper attendi debet,
non autem illud, quod conſequentiam ve-
nit 249. 253.b
Autor contraſtus vel ſtatuti ante pœnam com-
miſſam, totius diſtractus autor eſſe poce-
rit 252.b
Nemo ſibi ipſi legem imponere poteſt 252.b
Statutum ſi ſimpliciter aliquid proponi vel peti
prohiberet, an ſi eſſet contra ipſum ſtatutum
aliqua reformatio facta, valere deberet 252.a
Petitio cuius prohibetur, eius etiã prohibetur
conceſſio 252.a
Cautela & inſpectus ad c. tanta, qui filij ſint le-
gitimi 250. 253.a
Matrimonio concubinæ ſubſequenti filij legiti-
mantur 253.a
Filij non legitimantur per ſubſequentem matrimo-
nium niſi talis mulier fuerit, quæ in vxorem cõ-
mode haberi poſſit 253.a
Cautela quibus quis poterit vti ad legitimandũ
filium naturalem 251. 253.a
Filiorum legitimatio multis modis fieri po-
teſt 253.a
Legitimare omnes filios an pater intelligatur, ſi
vnum ex filiis naturalibus filium appella-
uerit 253.a
Filij tunc legitimantur, quando per patrem fue-
rit

Index.

- rine filij in testamento nominati 253.a
 Concubina si in testamento suo, vel instrumento
 publico filium suum naturalem nuncupauerit
 sine ista adiectione naturalem, an eum legiti-
 mus intelligatur 253.a
 Cautela pro illo, qui vult relinquere monachum
 usufructum alicuius rei, quo modo relinquet
 ad hoc ut Abbas excludatur 252. 254.a
 Monacho si legatum factum fuerit sub conditio-
 ne, quod si abbas eum molesterit, a legato ca-
 datur si ipse abbas ipse monacho molestiam
 inferat, quod proprium habere non possit, a le-
 gato decidat 254.a
 Penae impositio quando praecedit, factum impos-
 sibile de iure, vel de facto, non valet 254.a
 Cautela, quando statutum disponit, quod non pos-
 sit probatio fieri nisi per instrumentum, quo-
 modo probatio per testes sit valida 253. 254.a
 Statutum si dixerit, quod non possit debitum per
 testes probari, sed tantum per instrumentum,
 an si quis tantum testes produxerit ad proban-
 dum debitum, & non fuerit eis per aduersarium
 oppositum, eorum probatio teneat 254.a
 Spoliatus licet ante omnia restituendus sit, nec
 questio dominij admittatur, si tamen spoliatus
 passus fuerit, de domino succumbere debet
 254.a
 Probationem contra iuris & de iure licet in con-
 trarium probatio non admittatur, si tamen ad-
 missa fuerit, valet & tenet 254.a
 Procurator uel alia persona licet in criminali cau-
 sa non admittatur, si tamen admissus fuerit pro-
 curator, iudicium valet 254.a
 Iuramentum si non apponatur solutioni, sed veri-
 tati, an in peritium detectum fuerit, ipsum aile-
 gare poterit 254.a
 Cautela quando partes inter se conuenerunt, ut
 per instrumentum tantum probetur debitum.
 254. 254.b
 Pactum an valeat, quod debitum nisi per instru-
 mentum probari non possit 254.b
 Debitor si iurauerit se non probaturum nisi per
 instrumentum, tale iuramentum seruandum
 est 254.b
 Iudex ex officio suo testes examinare potest 254.b
 Cautela quod in causa criminali licet non admitta-
 tur procurator, amitteretur defensor, & sunt
 etiam alia remedia 255. 255.a
 Iudex ex officio suo, testes super innocentia rei
 examinare potest, & eum etiam absolueret 255.a
 Procurator licet in causa capitali non admittatur,
 admittitur tamen ad instruendum & informa-
 dum iudicem de innocentia rei 255.a
 Iudex potest supplere pro reo, et si constat de cui-
 denti calumnia actoris, uel accusatoris 255.a
 Statuti forma licet contumax pro confesso habeat-
 ur, si tamen iudici liqueat, reum non esse cul-
 pabilem, ipsum absolueret poterit 255.a
 Executio corporalis fieri non debet, si post con-
 fessionem & condemnationem de rei innocentia
 liqueat 255.a
 Cautela pro emente bona fide rem alienam, ut pos-
 sit illam uero domino restituere, non perden-
 do precium 256. 255.a
 Exceptio contra petentem rem alienam sine ma-
 dato domini, an opponi possit 255.a
 Empior rei alienae quomodo de calumnia iura-
 bit, cum scit se malam fidem habere 255.a
 Actor quomodo de calumnia iurabit, quando ab
 emptore persona supposita fuerit 255.a
 Iuramentum calumniae tacite omitti potest 255.a
 Cautela pro creditore habente plures debitores,
 quod recipiendo ab uno partem, alij maneant
 obligati 257. 255.b
 Debitores plures, si quis in solidum habeat, si ab
 uno partem receperit, non propter hoc alios
 liberasse uidetur 255.b
 Clausula, taluo iure solidi, quid significet, multi
 ignorant 255.b
 Cautela pro mandante, consulente uel persuaden-
 te committi homicidium, quod reuocabit man-
 datum consilium, uel exhortationem, ut non
 teneatur de homicidio subsecuto commissum
 a mandatario 258. 255.b
 Mandans aliquem occidi uel uerberari, nedum
 occidens uel uerberans tenetur, sed etiam ille
 qui mandauit 255.b
 Mandans, persuadens, uel consilium dans super
 aliquo delicto an teneatur, si ille cui mandatum
 fuit, uel datum consilium, uel persuasum, diu
 postea deliquit 255.b
 Mandatum si alicui fuerit ad maleficium commit-
 tendum, aut datum consilium, uel persuasum,
 quomodo ipse reuocari poterit, & cui imputa-
 ri debeat 255.b
 Consilium & persuasio de aliquo malo perpetrando
 quae sunt menti mandatarij imputatae, cum iam
 mo fixa sint, quomodo reuocari poterit 255.b

FINIS.

REPERTORIUM

SVPER CAVTELIS

D. THOMAE FER-

RATII.

- CAVELA** pro illo qui est de terris eccle-
lia, vt possit legitimari ab imperatore 1.
256. b
- Papa an potestatem habeat legitimandi in terris
imperij, & e contra, an imperator legitimare
possit in terris ecclesie 256. b
- Legitimare non potest princeps de potestate or-
dinaria spurios siue bastardos, stantibus legiti-
mis & naturalibus 256.
- Imperator legitimans spurios, stantibus legitimis
& naturalibus, est vnum pecus ib.
- Comites sacri palatii habentes generalem pote-
statem legitimandi, in praedictum legitimor-
um, & naturalium legitimare non possunt
ibidem.
- Concessione in generali non veniunt ea, quae ni-
si de potestatis plenitudine fieri non possunt
256. b
- Scholares omnes in studiis publicis studetes, sub
imperiali protectione Imperatoris existunt
ibidem.
- Appellari non potest ad Papam de iure canonico
omisso medio, secus tamen de iure civili: ex-
cipiunt tamen scholares in studiis publicis
studentes ib.
- Scholarium ad defensionem, Imperator de spe-
ciali gratia sponte se offert ib.
- Cautela pro notariis ad conuertendum legatum
vsumfructus in legatum proprietatis, & quod
testator non aduertat 2. 257. a
- Testator an possit vsumfructum relinquere vni,
& proprietatem alterari 257. a
- Fundus si in gaudium legatus fuerit, an ip-
sa proprietates legata intelligatur ib.
- Legatum non restringitur, si testator relinquit
matri suae fundum, seu aliqua alia bona, & po-
test ad iura vt possit viuere, & de eis viui, &
frui, & de illis se sustentare, quousque viuat
ibidem.
- Cautela pro illo qui tenetur iurare seruare sta-
tuta, quod licet iuret & non obseruet, propter
hoc non sit peritus 3. 258. a
- Statutum si disponat, qd rectores & iudices teneā-
tur seruare statuta, an valeat ib.
- Cautela qd deceptus etiam circa dimidiam iusti
pretij possit selem de re contractum, vel pene-
re supplementum iusti pretij 4. ib.
- Contractus opibus legum est naturaliter iniuriam
se circumuenire, & iniuriam se decipere, & quod
plus valet, minori precio emere, & quod mi-
nus valet, maiori precio uendere 258. a
- Bono viro non licet aliquem decipere, licet in fo-
ro civili & canonico concessum sit 258. a
- Conscientia idem est, quod bonus vir: & quod
in foro conscientiae licitum est, non etiam li-
citur est bono viro ib.
- Ementem inter & uidentem difficile est, quod
non interueniat peccatum ib.
- Turpitudinem suam nemo detegere cogitur ib.
- Cautela ad euadendum a tortura, & a morte, in-
diciatum legitimis iudicijs, quod homicidium
commiserit 5. 258. b
- Confessio qualificata mortem, & penam corpo-
ralem euitare potest ib.
- Confessio qualificata in parte acceptari potest,
& in parte sperni ib.
- Præsumptio vnius liquidissima probatio dicitur
258. b
- Iudex si de facto ad torturam poneret illum, con-
tra quem clare delictum probatum esset, & in
sua negatione perseveraret, omnes probatio-
nes quae contra ipsum essent, per tormēta pur-
garentur ib.
- Appellari regulariter licitum est ab omni senten-
tia tam criminali quam civili 258. b
- Crimine eodem, quis duplici poena puniri nō de-
bet ib.
- Cautela ad obuiandum, quod meretrix non va-
leat testari, nec aliter disponere de bonis ex
meretricio acquisitis 6. 259. b
- Meretrix licet turpiter faciat meretricando, non
tamen turpiter facit accipiendo, cum sit mere-
trix 259. b
- Meretrix de quæstu suo testari potest, & ad libi-
tum disponere, neque eius hereditas per fiscum
hereditibus suis auferri potest 260. a
- Meretrix quæstum suum in foro conscientiae, re-
stituere non tenetur 260. a
- Cautela pro illo, qui per metum cogitur contra-
here matrimonium 7. ib.
- Matrimonium est maris & foeminae coniunctio,
indivisa consuetudinem vitae remans ib.
- Cautela quod compromittens non possit habere
recursum ad arbitrium boni viri 8. 260. b
- Compromissio lato laudo appellari non potest,
sed ut boni viri arbitrium redactio peti ibid.
- Lesio enormis dicitur, quando aliquis in sexa
parte quantitatis debitoris laesus fuerit ib.
- Cautela

Index

- Cautela contra illam communem opinionem, quod non possit relinqui plus filie si nupserit, quam si monasterium intrauerit 9. 261. a
- Testator si relinquat filie mille si nupserit, si vero monasterium intrauerit, relinquat tantummodo centum, an si monasterium ingressa fuerit, mille habere debeat 261. a
- Matrimonij appellatione, an matrimonium carnale & spirituale veniant 261. a
- Statutum disponens quidpiam contra cognoscendum mulierem nuptam, an in cognoscendo monialem locum habeat 261. a
- Legis verba ad ea quae non adaptantur, nec eius etiam dispositio ibid.
- Delinquere velle, quis in dubio non praesumitur 261. a
- Dotis verbum, an in ingrediente monasterium verificetur 261. a
- Statutum si disposuerit, quod filia dotata a fratribus excludatur, an monialis ita per fratres, dotari debeat excludere valeat, ac si mundo nupisset 261. a
- Legatum factum in casu nuptiarum, an in religionis ingressu verificetur 261. a
- Testator si legauerit genero suam certam quantitatem pro dote, & contracto matrimonio, an si eo non consummato, sponsa monasterium ingreditur, legatum habere debebit 261. a
- Simonia an sit, si pater dixerit, supplico vobis, ut filiam meam in monialem accipere velitis, & pro eius alimentis volo, quod de bonis meis habeatis mille 261. a
- Simonia an sit, si testator in testamento dixerit, si tales moniales filiam meam in forem accipient, relinquo eis pro alimentis centum ibid.
- Regula, non in quem verba, sed in quem disponentis intentio dirigitur, quaeri oportet ibi.
- Cautela pro pluribus laicis inquisitis, ad trahendum processum de manu iudicis secularis, ad forum ecclesiasticum x. 262. b
- Iudex laicus, in causis laicorum regulariter est iudex competens, non autem iudex ecclesiasticus 262. b
- Privilegiatus qui non est, habens rem communem cum privilegiato, privilegijs privilegiati gaudet ibid.
- Clericus & laicus si ambo rei fuerint, tam laicus, quam clericus in foro ecclesiastico conveniri debet ibi.
- Haeredes si clerici & laici fuerint, & ab eis alienata petantur, coram, ecclesiastico iudice peti debent ibi.
- Testamenti executores, si clericus & laicus fuerint, ad exequendum per iudicem ecclesiasticum compelli debent ibi.
- Cautela pro debitore obligato obligatione iurata, ad extrahendum causam de manu iudicis secularis, ad iudicem ecclesiasticum 11. 263. a
- Lites curia in ecclesiastica sunt immortales, quantum ipsis aliqua instantia praefixa non est 263. a
- Iudex qui est causae praeparantis, debet esse iudex causae praeparatae 263. a
- Instrumentum viurarium, vel simulatum coram episcopo dici debet: & etiam ab eo absolutio nem a iuramento petere ibid.
- Iuramentum licet principaliter deo obliget, ille tamen, in cuius favorem praestitum est, ipsum remittere potest ibid.
- Iuramentum remitti non potest, quando altera pars iam peritum incurritur ibid.
- Cautela ad irritandum unum processum 12. 263. a
- Iuramentum calumniae tacite remitti potest 263. b
- Iuramentum de calumnia in eorum necessarium est, & rationabile, quod non valeret statutum seu consuetudo in contrarium, quod tale iuramentum praestari non debeat 263. b
- Acta ubi non loquuntur, nec nos loqui debemus: & quod in corpore actorum non continetur, factum non reputatur ibi.
- Cautela ad faciendum quod dictum testis extrajudiciali, praeualeat secundo iudiciali 13. 264. a
- Testis quando dictum praevalere debeat, si unum extra iudicium, & aliud postea in iudicio dixerit ibi.
- Cautela diversae, ad liberandum iudicem a syndicato 14. ibi.
- Iudex aliquem ad torturam, nisi praecedentibus indicijs ponere non potest 264. a
- Statutum si disponeret, quod potestas, vel iudex malefactorum liberum arbitrium procedendi in criminalibus habeat, aliquem ad torturam, nisi praecedentibus indicijs, ponere non potest ibid.
- Iudex an actione iniuriarum teneatur, si aliquem iniuste carcerare fecerit 264. a
- Actionibus popularibus, & etiam in criminibus uno agente, actio consumitur ibid.
- Reus quotiescumque cum accusatore conuersari reperitur, praevicatio probata dicitur 264. a
- Maritus leno praesumitur, quando ex uxoris adulterio non indignatur ibi.
- Iudex non potest nisi ex magna causa augere, seu minuire poenas a statuto limitatas ibi.
- Iudex quilibet male gerens officium suum in alterius damnum facit litem suam ibi.
- Iudex si condemnauit minori poena quam debuerat, in poenis publicis, non competit sibi auxilium restitutionis in integrum ibi.
- Iudex deposito officio debet stare in loco officij, per quinquaginta dies, ad hoc ut de eo conqueri volentibus respondere valeat, quo tempore elapso amplius non tenetur 264. a
- Cautela ad instruendum excipientem contra personas testium, ad hoc ne faciat actum nullum xv. 265. b
- Oppositionum fiendarum contra testium personas, duplex genus in iure reperitur 265. b
- Testis conditio respicitur tempore delati iuramenti, & non publicati processus tempore ibidem.

Cautela

Index.

- Cautela ad faciendum, quod statuentes valeant
disponere super iuramento 266. a
- Principes seculares per statuta sua iuramenti vi-
res enervare non possunt ib.
- Contractus celebratus cum minore, cum filiofa-
miliæ, aut cum muliere absque præsentia duo-
rum consanguineorum non valet 267. b
- Sententia hominis super simulatione lata facit fi-
dem, quod non sit contractus perituri ibi.
- Statuta possunt inducere fictionem ib.
- Iuramentum nihil operatur in casibus in quibus
simulationem lex præsumit ibi.
- Quotiescunque quis probat intentionem suam
per præsumptiones iuris, dicitur eam probare
per probationes liquidas 267. b
- Cautela ad obviandum, quod paruitas precij, &
pactum de retrouendendo, non faciant cense-
ri contractum venditionis vsurarium & simu-
latum 17. ibi.
- Contractus an censeatur vsurarius, & simulatus,
si aliquis emat aliquam rem, & paruitas pre-
cij concurrat cum pacto de retrouendendo
267. b
- Glossæ opinionem quandoque; aliquis doctor
tenet, illa opinio communis censetur ibi.
- Glossæ sunt naues, per quas nauigamus per va-
stum iuris ciuiliis pelagus, nos in portum clare
veritatis ducentes ib.
- Opiniones contrariæ quandoque; duæ fuerint
illa sequenda est, quæ in animæ fauorem ten-
dit ibi.
- Rusticus iura ignorare præsumitur, & talis iuris
ignorantia in eo toleratur 267. b
- Rusticus si personaliter citetur, & nõ compareat
iudice pro tribunali sedente, verus contumax
non dicitur, ideo si condemnetur appellare po-
test 267. b
- Rusticus si testimonium deposuerit, & fuerit sibi
contrarius de fallo, puniri non potest ibi.
- Rusticus si contractum fecerit vsurarium, fraus in
ipso cessat ibid.
- Rusticus si fundum emerit cum pacto de retrouen-
dendo, contrahtus vsurarius non censebitur ib.
- Rustico etsi iuris ignorantia præsumatur non ha-
bet tamen locum in rustico liquidato 267. b
- Cautela ad differendum formationis processus in
causa criminali 18. ib.
- Prodesse quotiescunque aliquid de natura sua ha-
bet, si illud tale affectatum vel procuratum fue-
rit, tunc non prodest 268. b
- Capitali per negligentiam actus ad episcopum vo-
luntur ibid.
- Ciratio ubi quis procuret, ne ad eum perueniat,
amplius citandus non est ib.
- Cautela pro matre, vt consequatur legitimam in
bonis hirs, licet sit exclusa per pupillarem ex-
pressam 19. ib.
- Pupillari per expressam mater ab omnibus bo-
nis filij sui pupilli, etiam quo ad legitimam ex-
cluditur ib.
- Lex postulat quotiescunque; absq; iusta causa naru-
rali equitati contradiat, talis lex & constitutio
in foro conscientia non ligat ib.
- Forum canonicum contentiosum, à consuetudine
foro non differt ibi.
- Contrahentibus de iure canonico, citra dimissa
iusti precij, inter se decipere licitum est ibi.
- Cautela ad priuandum iure suo emphyteota cel-
santem tantummodo per vnum annum à sola
tione canonis 20. ibi.
- Emphyteota propter canonem nõ solum, quo-
modo iure suo priuari possit 269. b
- Papa faciens constitutionem cum clausula non
obstante, non intelligitur derogare, seu tollere
actum, seu constitutionem iuratum ibi.
- Papa si cassat consuetudines, & omnia statuta, nõ
quam intelligitur cassare consuetudines & sta-
tuta iurata ibi.
- Iuramentum cum ad ecclesiam & Romanum pö-
tificem spectet, principes seculares ipsum re-
mittere non possunt, neque super eo dispen-
sare ibi.
- Papa dispensare non potest, quod perius seu-
dum non perdat. ibi.
- Cautela ad delegandum causam, quæ aliis vigo-
re statutorum non potest delegari 21. 270. a
- Causæ quæ ex legum provisione delegabiles non
sunt, ex cā necessitate absentia delegari pos-
sunt 270. a
- Actum quotiescunque quis libere facere non po-
test, nisi in certo casu speciali, de tali casu sim-
plici assertioni suæ non statuit ibi.
- Cautela ad extrahendum quem inuitum de do-
mo, pro debito ciuili priuato 22. ibi.
- Debito ciuili priuato, quis de domo inuitus ex-
trahi non potest ibi.
- Criminaliter condemnatus, ad hoc vt condemna-
tioni satisfaciatur, inuitus de domo extrahi non
potest ibi.
- Statutum si disposuerit, quod condemnatus pro-
pter delictum impune offendi possit, an ex cō-
tumacia condemnatus, cum contumacia deli-
ctum sit, impune offendi poterit ibi.
- Iuramentum in forma specifica adimpleri dicitur ib.
- Cautela ad liberandū aliquē à morte 23. 271. b
- Votum sicuti alix res, regulariter dependet à vo-
luntate & conscientia nostra 271. b
- Cautela ad euadendum iudicium à morte 24.
272. a
- Iudeorum cause an secundum ius commune, an
vero secundum suum ius Mosaicum decidi de-
beant ibid.
- Filiæ sceminæ secundum ius commune cum ma-
sculis succedunt, secus tamen de iure Mosai-
co, quo stantibus masculis, filiæ sceminæ non
succedunt 272. a
- Iudeus sic testamentū faciat, & relinquat uxore
suam, domum, massariam, & usufructuariam,
cum non sit à lege Mosaiica decusum, quid talia
verba importent, interpretationi Iudeorum
stabitur ibi.
- Iudei an teneant testari secundū solennitatē in-
ris ciuiliis, nõ autē secundum eorum ritum ibi.
- Legitimam patet inuita filia dare non tenetur,
secus tamen in Iudeo esse Christiano ib.
- Cautela pro blasphemantibus deum & sanctos, vt
euerent

Index.

- eurent pœnam legis punientis blasphemia . 25. 273.a
- Blasphemantium deum pœna est , abscissio capi- 273.a
- caus 273.a
- Cautela ad euadendum testem falsarium a pœna 26. 273.a
- falsi 26. 273.a
- Delicta impunita remanere non debent 273.a
- Probationes in criminibus, luce meridiana clario- 273.a
- res esse debent 273.a
- Cautela ad euadendum a tortura, confessum ex- 273.b
- traudicialiter se commississe tale delictum . 273.b
27. 273.b
- Delictum si quis extrajudicialiter se commississe 273.b
- d'eat, an talis confessio plene præiudicat, vel iu- 273.b
- dicium ad torturam faciat 273.b
- Cautela pro clerico declinanti iurisdictionem po- 28. 273.b
- testaris, vt euitet pœnam statuti punientis cle- 273.b
- ricum declinantem 28. 273.b
- Privilegium fori, clericis concessum de iure diui- 273.b
- no esse dicitur 273.b
- Litigare nolle aliud est, & aliud litigare non pos- 273.a
- se 273.a
- Iudex ecclesiasticus iudici laico inhibens, an par- 273
- tem citare debeat 273
- Cautela pro impetrante priuilegium exemptio- 29. 274.b
- nis pro se, & descendentes suis, vt tale priu- 29. 274.b
- ilegium circa personas sit amplum 29. 274.b
- Princeps an si alicui immunitatem & exemptio- 274.b
- nem pro se, & descendentes suis, tam masculis 274.b
- quàm feminis concesserit, talis immunitas 274.b
- etiam ad filias maritatas extendatur 274.b
- Iura sanguinis, nullo ciuili iure dirimi possunt. 274.b
- 274.b
- Mulier innupta de agnatione, & sui patris fami- 274.b
- lia dicitur 274.b
- Statutum si disposuerit, quod forensis non possit 274.b
- acquirere bona immobilia in ciuitate, nec dis- 274.b
- trictu, an tali statuto non obstante, filia extra 274.b
- territorium maritata, bona immobilia acquirere 274.b
- poterit 274.b
- Cautela ad illa queandum donantem causa nior- 274.a
- ris, vt non possit ipsam donationem reuoca- 274.a
- re 30. 274.a
- Donatio causa mortis, quandocunque per donan- 274.a
- tem ex penitentia reuocare potest 274.a
- Iuramentum quod sine interitu salutis æternæ 274.a
- seruari potest, seruandum est 274.a
- Reuocabilia quæ ex penitentia sunt, si iuramen- 274.a
- tum interueniat, irreuocabilia sunt 274.a
- Contractibus innominatis respectiuis, regulari- 274.a
- ter penitentia admittitur 274.a
- Cautela ad liberandum iudicem, vt non fecerit li- 274.b
- tem suam, quando iudicauit contra communē 274.b
- opinionem doctorum 31. 274.b
- Iudex in iudicando, secundum communem opi- 274.b
- nionem iudicare debet 274.b
- Opinio communis dicitur, quam plures graui- 274.b
- oresque amplectuntur 274.b
- Iudex iudicans secundum opinionem magistri 274.b
- sui, licet mala sit, non facit litem suam, nisi ma- 274.b
- gister sit vna uacheta 274.b
- Cautela pro notariis, ad implendam sibi bursam 32. 276.a
32. 276.a
- Testator, si relinquat alicui vsumfructum alicui- 276.a
- us fundi, & postea in bonis suis alium heredē 276.a
- suum pleno iure faciat, ipse hæres concurre 276.a
- ad ipsum vsumfructum legatum, vna cum lega- 276.a
- tario, & sic dimidiam habebit 276.a
- Verbum, pleno iure, in dispositione positum, im- 276.a
- portat non solum dominium, verum etiam v- 276.a
- susfructum 276.a
- Dictio, alius alia aliud, de natura sua includit di- 276.a
- uersa a specificatis 276.a
- Mortis omne genus potius pati debemus, quàm 276.a
- mortaliter peccare 276.a
- Cautela ad faciendum, quod donatio valeat, licet 276.b
- non fuerit insinuata 33. 276.b
- Donatio excedens summam quingentorum au- 276.b
- reorum, si non insinuatur, ipso iure nulla est 276.b
- 276.b
- Verba enunciativa bene meritorum in donatio- 276.b
- ne posita quid operentur 276.b
- Cautela ad emendandum libellum, etiam lite con- 277.b
- testata 34. 277.b
- Libellus post litem contestatam, emendari non 277.b
- potest 277.b
- Cautela ad grauandum filium, quod non possit 277.b
- aliquid alienare, etiam pro sua legitima. 35. 277.b
- 277.b
- Dilatio etiam fauorabilis de legitima reiicitur, 277.a
- & in dubio dilatio appositae in prohibitione a- 277.a
- lienationis, legitime in filij fauore appositae cē- 277.a
- setur, non autem ad grauamen 277.a
- Amicus melior quem habet filius, est ipse pater. 277.a
- 277.a
- Cautela, quod quis non teneatur de damno dato 278.a
- per incendium in domo ortum, & nescitur quo 278.a
- modo 36. 278.a
- Incendium si in domo oriri contingat, & ignore- 278.a
- tur vnde ortum habuerit, an de damno dato p- 278.a
- ipsum incendium, dominus domus teneat- 278.a
- ur 278.a
- Azione legis Aquil. venit culpa leuissima, quan- 278.a
- do talis culpa committitur faciendo, non autē 278.a
- omittendo, seu negligendo 278.a
- Incendium si in hospitio contingat, & ignoretur 278.a
- an a familia hospitis, vel a viatoribus ortum ha- 278.a
- buerit, hospes propter incertitudinem non te- 278.a
- netur 278.a
- Cautela ad instruendū filiū, quibus uerbis debeat 278.a
- uti, quando uult renunciare hereditati pater- 278.a
- næ, & acceptare emphyteosim, vel feudum ac- 278.a
- quisitum pro se, & filiis suis 37. 278.b
- Feudorum, & rerum emphyteoticarum acquisi- 278.b
- tiones, a communiter accidentibus, altero de 278.b
- quatuor modis accipiuntur 278.b
- Dictio, heredibus, quomodo exponatur 278.b
- Quietationem generalem si frater fratri fecerit 278.b
- de omni eo & toto quod in hereditate pater- 278.b
- na petere possit, an propter hoc prohibeatur 278.b
- petere partem suam feudorum, & rerum em- 278.b
- phyteoticarum 278.b
- Cautela ad faciendum, quod currat præscriptio 278.b
- cum mala fide 38. 278.a
- Præscriptio aliqua siue 30. seu 40. annorum, de iu- 278.a
- re canonico non currit 278.a
- 276.a
- Statu.

Index.

- Statutum an valeat, quod qui non petierit creditum suum intra tale tempus puto intra decem nium, amplius petere non possit 279.a
- Fides mala defuncti taliter heredi nocet, quod nunquam etiam ex persona sua praescribere possit ibidem
- Fides mala esse non potest, ubicunque veriusque partis consensus fuerit ibid.
- Pœnz de iure canonico peti possunt ibidem
- Cautela ut dicens alicui verba iniuriosa, euitet actionem iniuriarum 39. ibi.b
- Actione iniuriarum agi potest contra illum, qui alicui iniuriatus est, quia iniuria tripliciter fit. scilicet verbo, re, & libello ibid.
- Cautela ad faciendum, quod aliquis sit idoneus testis in causa ex qua resultet sibi commodum 40. 280.a
- Testis deponens in causa, ex qua sibi commodum resultaret, non tenet ibi.
- Cautela pro patre ad relinquendum filio spurio 41. ibi.
- Statutis disponi non potest, quod pater filio suo spurio aliquid relinquere possit ibi.
- Contractus celebratus inter patrem & filium titulo oneroso, an valeat ibid.
- Confessio emanata inter personas prohibitas auctum facere, suspecta est ibi.
- Confiteatur si pater in testamento se habuisse & recepisse centum a filio suo spurio, quo casu talis confessio valeat ibi.
- Confessio mariti, quod emerit fundum de uxoris pecunia, quo casu valeat ibi.
- Confessio facta per patrem, quod habuerit pecuniam a filiis suis, quo casu valeat ibi.
- Cautela ad interrogandum n. testem, de ratione sui dicti, & quod ad talem interrogationem ipse testis non aduertat 42. ibi.b
- Testis dictum nihil ualeat, nisi iuri dicti rationem concludentem assignauerit ibid.
- Statuto, vel a principe si alicui potestas data fuerit, quod de iure & de facto, & abique solennitate aliqua procedere possit, an testibus non redditibus rationem dicti sui, vel etiam mali, credere teneatur ibid.
- Testis verbosus esse non debet ibi.
- Cautela pro illo qui promittit factum alienum sub pœna, si illud non potest adimplere, ut euitet pœnam 43. 281.a
- Promissio facti alieni, licet teneat, quando pœna interuenit, ex quo factum promittitur, quod in promittentis potestate non consistit, promittens faciendo id quod potest, pœnam promissam euare potest ibi.
- Pœna difficultas excusat ibi.
- Factum alienum sub pœna quando quis promissit quantum in eo fuerit fecerit ibi.
- Cautela ut praelatus non perdat sua beneficia propter homicidium commissum 44. ibi.b
- Beneficia sua perdit praelatus, qui homicidium committit ibi.
- Beneficiorum priuatio, an ipso iure fiat, vel sententia requiratur ibi.
- Papa cum homicida uoluntario, an dispensare possit, cum de iure diuino prohibetur sit ibi.
- Regularitas omnis de iure diuino, non autem potest introduci est ibi.
- Membri mutilatio ad irregularitatem contrahendam cum homicidio a pari procedunt ibi.
- Cautela ut teneat impetratio ecclesie patronatus licet de iure patronatus laicorum non si facta mentio 45. 282.a
- Iuribus patronatus laicorum, Romanus pontifex literis suis nullo pacto prauidicare intendit ibi.
- Impetratio est ipso iure nulla, si quispiam a Papa impetraret aliquam ecclesiam, de iure patronatus laicorum expresse mentione non facta ibi.
- Beneficium si episcopus conferat intra tempus patroni, & patronatus intra tempus iuris aliquem non praesentet, & alius postea illud beneficium a Papa impetret cum clausula, si non fuerit alteri ius quascumque, quis potior erit ibi.
- Beneficij collatio per ordinarium intra mensem datum, si facta fuerit, talis collatio ualeat, si ipse expectans non acceperit ibi.
- Data primus si nunquam acceperit, prouiso secundo facta intra mensem ualeat ibi.
- Patronus clericus licet in presentando accumulare non possit, tamen secunda presentatio ab eo facta de facto reconvalescit etiam eo inuito, si primus ab eo presentatus cesserit ibi.
- Cautela pro iudice ad obuiandum calumniis, perentium dilationes animo differendi iudicium 46. 283.a
- Dilatio ad producendum suos testes absentes, per iudicem concedi debet 283.a
- Testes quotiescunque aliquis in iudicio producit, tenetur ei expensas facere, & omnia necessaria subministrare ibi.
- Cautela pro iudice ad euitandum pœnam statuti, quando intra tempus limitatum non potest determinare causam 47. ibi.
- Sententia ista an valeat, condemnno, vel absoluo, prout quisque ex actis est condemnandus, uel absolueudus ibi.
- Cautela ut primus emptor praferatur secundo, quando secundo re prius fuit tradita 48. ibidem.b
- Vendat si quispiam rem vni, & postea ipsam vendit alteri, & prius sibi tradat, secundus emptor ipsius traditionis vigore, emptori primo praefertur ibi.
- Vendat si quispiam rem aliqui, & ei cum iuramento promittere alteri non uendere, tamen si postea eam venderet, & traderet secundus emptor non obstante iuramento, primo praefertur ibi.
- Constitutum praerari a constituto simplici, in quo differat ibid.
- Hypotheca tantam uim habet, quod dominij translationem impedit ibi.
- Cautela pro potestatibus terrarum, ut non teneantur pro delicto suae familiae 49. 284.
- Potestates terrarum indelictis, an pro familia teneantur 284.a

Episcopus

Index.

- Episcopus tenetur pro delicto sui vicarij, vel al-
 terius officialis delinquentis in officio sibi com-
 missio, nisi statim quod sciuerit, eius delictum
 purgauerit 284. a
- Cautela contra statutum disponens, quod instru-
 mentum post tantum tempus non exequatur
 50. 284. b
- Iudicis alie partes non sunt, nisi nocentem con-
 demnare ibi.
- Cautela ad liberandum tutorem, seu administra-
 torem a dolo futuro 51. 248. b
- Tutorem si aliquis filijs relinquar, seu bonis suis
 administratorem, & ei leget liberatione a red-
 denda administrationis ratione, per tale libera-
 tionis legatum, scrupulosa inquisitio remissa
 intelligitur ibi.
- Dolus futurus nullo modo remitti potest
 284. b
- Dolus de preterito, bene remitti potest ibi.
- Cautela ad instruendum volentem probare con-
 munem vltum loquendi, ne faciat actum nullu
 52. 285. a
- Loquendi communis vsus in omni materia, siue
 fauorabili, siue odiosa, siue pœnali, præfertur
 285. a
- Nepotis appellatione, an filius filij, secundum
 communem vltum loquendi, intelligatur ibi.
- Bestiarum appellatione quid veniat 285.
- Materia in statutaria, quomodo probatio fienda
 est 285. a
- Sermo omnis, qui vulgi auribus nō resonat, pe-
 nitus extraneus dicitur ibi.
- Cautela pro iudicibus secularibus, contra prop-
 nentes exceptiones remittendas ad iudicem
 ecclesiasticum 53. 285. b
- Iudicium si coram seculari iudice pendeat, & ali-
 cuius quæstionis spiritualis cognitio incidat,
 talis cognitio ad ecclesiasticum spectat 285. b
- Iudex secularis sententiam iudicis ecclesiastici
 exequi non tenetur, quando videt eam nul-
 lam, seu iniquam 285. b
- Litis pendentiam morosus allegare non potest
 285. b
- Cautela ad licite acquirendum vnam rem absq;
 aliqua solutione precij 54. 286. a
- Fructus cuiusdam tacite compensationis iure quo-
 calu in fortem computentur 286. a
- Cautela ad obuandam, quod debitores non ual-
 leant impetrare saluumconductum dilatoriū
 solutionis 55. 286. b
- Mora modici temporis, magnum damnum affer-
 re non solet 286. b
- Saluumconductus alicui concessus, quod non pos-
 sit molestari nec in rebus, nec in persona, ad de-
 bitum iuratum non extenditur ibi.
- Ad iurato non solum princeps, verum etiam
 summus pontifex, nunquam per aliquem actū
 suum derogare intelligitur 286. b
- Papa faciens constitutionem cū clausula, non ob-
 stante, non intendit uelle derogare seu tollere
 constitutionem, seu actum iuratum 286. b
- Papa seu imperator cassans consuetudines vel sta-
 tuta, nunquam consuetudines vel statuta iura-
 ta uelle cassare intelligitur ibi.
- Principes seculares super iuramento disponere
 non possunt ibid.
- Papa nisi ex magna causa, super iuramento disp-
 sare nequit ibi.
- Statutum cogens agnatos ligantes ad compro-
 mittendum, non habet locum, nec procedit, v-
 bi actor promissionis iurata vigore ipsum reū
 conueniret ibi.
- Cautela vt primæ literæ præualeant secundis
 primo præsentatis, cum citatione subsequente 56.
 287.
- Rescriptum secundum impetrans ad lites, non fa-
 ciens mentionem de primo, an & quo casu ob-
 tineat, ut eius impetratio valeat 287.
- Citetur si quispiam coram iudice alias suo, qui
 ope exceptionis declinari poterat, an si contra
 max fuerit, declinatorias etiam ante litem cō-
 testatam opponere poterit 287
- Notarium ab declinandi onere non releuat ibi.
- Cautela vt a muruo possit haberi confessio crimi-
 nis 57. 287. a
- Probatio per se sola quando non est vehemens,
 non sufficit ad probationem, nec ad torturam
 287. a
- Indignum nimis est, vt quod quisque sua voce
 dilucide protestatus fuerit, id amplius retracta-
 re possit 287. a
- Mutus qui loqui non potest, scriptura propria se
 obligare ualet 287. a
- Cautela pro illo qui edificauit spreta nunciatio-
 ne, vt contra ipsum non competat interdictum
 demolitorium 58 287. b
- Opus nouum si nunciatur, & nunciatus tali nun-
 ciatione non obstante, in opere procedat, om-
 ne id quod edificauit, suis sumptibus demoli-
 ri debet 287. b
- Lite contestata iudex qui super meritis causæ co-
 gnoscere cœperit, super toto, non autem super
 attentato pronunciare debet 287. b
- Appellatione pendente si litem contestatus fue-
 rim, & a principio non petierim innouata re-
 tractari, attramen quandocunque velim, petere
 possum, & reuocari debent 287. b
- Retractatio attentatorum iudicis officio merce-
 nario expeditur, in quo nec libellus, nec litis
 contestatio requiritur 287. b
- Appellationem inter iudicalem, & extraiudicia-
 lem, quæ differentia sit 287. b
- Operis noui nunciatio appellationibus extraiu-
 dicialibus equiparari debet 287. b
- Cautela pro fratre, ad impediendum fratrem, ut
 non possit aliquid alienare de re communi.
 59. 288. a
- Rem communem cum aliquo si quispiam habue-
 rit, portionem suam pro indiuiso, ignorante, &
 inuito socio alienare potest 288. a
- Iudicis vniuersalibus, vt est iudicium famil-
 eris, per solam citationem res litigiosæ efficiun-
 tur 288. a
- Cautela ad instruendum facientem interponere
 decretum, in alienatione rei minoris. 60.
 288. b

Alie-

Index

- Alienatione rei immobilis minoris, si decretum iudicis nō interuenerit, & causæ cognitio præcesserit, tale decretum est nullum 288. b
- Decretum iudicis interpositum in contractu minoris, non valet, tanquam interpositū sine causæ cognitione, quando iudex ad interponendum vocatus, statim interpolauerit ibi.
- Notarius si in instrumento alienationis rei ecclesiasticæ asserat necessitatem vel utilitatem subesse, de ipsa necessitate vel utilitate, ipsius notarij verbis non statuitur, nisi necessitas vel utilitas probetur ibi.
- Clausula, nemine discrepante, & ex certa scientia quid importet 288. b
- Actum quocumque quis libere facere non potest, nisi certa qualitate interueniente, suæ simplicis assertioni non statuitur, quod illa qualitas interuenierit ibi.
- Lex multum de suo ministro confidit ibi.
- Iudicis verbis quo casu statuitur, cum aliquam causam delegauerit ibi.
- Causæ cognitionem temporis breuitate interuenisse non præsumitur, si eodē actu datus fuisset curator, facta venditio, & decretum interpositum ibi.
- Sententia est nulla, quando iudex tam breui tempore ipsam tulit, quod acta considerare non potuit 288. b
- Tutor si vna die petatur, & illa eadem die à iudice datus fuerit, quo casu talis datio nullius momenti esse dicatur 288. b
- Præsumptio vna, aliam tollit ibi.
- Actu in aliquo si iudicis decretum interpositum reperitur, oēs solennitates interuenisse præsumuntur ibi.
- Iudici si suggestum fuerit, ut decretum suum interponere uellet, ex eo, quia iusta venditionis causa suberat, si statim nulla alia inquisitione facta ipsam interpolauerit, tale decretum ualet & tenet 288. b

F I N I S.

TRACTATVS DE SERVITVTIBVS VRBANORVM

PRAEDIORVM.

BARTHOLEMAEI

CAEPOLLAE I. V.

DOCTOR.



QVI ALIEVIJS artis vel doctrinae scientiam profitentur, duo in primis memoria debet quere. Primum recte docere, quo vix quicquam adeo vtile sibi & auditoribus inueniri aut esse potest. Alterum est scribere, & quod vigilando longo tempore didicerint, id elaboratum & perfectum in scriptis edere. Sed hoc vltimum vtilium semper esse existimaui: praesertim quia pluribus atque saepius communicari potest. Quod enim voce traditur, soli auditores, & vna tantum aetate, & eo solum tempore, quo traditur, intelligere possunt: id etiam saepenumero ex eorum memoria delet obliuio. Scripta vero, quae magis digesta esse solent, donec reperiuntur, omnes omnique tempore & habere & legere possunt. Propterea ego Bartholemaeus Cepolla de Verona, qui iuris civilis & pontificii scientiam profiteor, licet immeritus, non solum legere atque docere in utroque iure semper mihi cura fuit, sed etiam aliquid scribere, & quod diu legendo consecutus sum, id auditoribus meis pro communi vtilitate literis tradere, laborandum esse putavi. Nec vquam libellum, de quo iam ab alio scriptum reperiatur, scribere volui: licet nonnulli quibusdam additis & detractis id facere conluerunt: sed ea tantum de re pro fructu maiori, de qua nemo vquam tractatum aut libellum, quem sciverim, scripserit. Cum igitur nullus iurisperitorum nostrorum hactenus librum de servitutibus composuerit: & subtilis admodum atque vtilis sit, ac etiam in foro quotidie versetur, opusculum quoddam de ipsis tam urbanis quam rusticis in hoc putavi gymnasio,

in quo publice lego iura civilia, pro omnium vtilitate scribere, & auditoribus meis, qui hoc à me saepissime quaesierunt, in scriptis edere, in animo constitui. Quod opus duobus libris, vno de urbanis, altero de rusticis servitutibus diuiditur, atque conficitur. In eo tractantur quaestiones, in primis quotidianae, & admodum vtilles: & quod variis in locis sparsim & perfectè de hac materia scribitur, hoc breui opusculo perfectè simul ordinareque scriptum reperitur, adeo ut omnes facillimè quaestiones inuenire, & inuentas intelligere, ac decidere poterunt. In primo libro de quibusdam prius necessariò tractabimus, quae servitutibus tam rusticis quam urbanis simul conueniunt: deinde ea solum disputabimus, quae de urbanis servitutibus dicuntur. In secundo vero libro de his tractabitur, quae rusticas tantum servitutes comprehendunt.

De servitute personali. Cap. I.

- 1 *Servitus personalis quae dicitur.*
- 2 *Servitus quo iure introducta fuerit.*
- 3 *Servitus propter peccatum ortum habuit.*
- 4 *Bello capto inter Christianos serui non efficiuntur.*

NECCESSARIUM est, sicuti polliciti sumus, ut prius quaedam videamus quae servitutibus communia sunt, quo facilius intelligi possint in hoc libro de servitutibus quae seruiuntur. Servitutium tria sunt genera: quales sunt servitutes personales: quaedam reales: & quaedam mixtae.

- 1 *Servitus personalis a dicitur illa, quae debetur à persona personae: de qua habetur in tit. de statu homin. & institut. de iure personarum. & vbi cumque sit mentio de seruis. & dicitur mere personalis, ut notat glo. in rubrica ff. de serui titu. generali. Et ista sic diffinitur, servitus est constituto iurisperitorum, quae quis dominio altero contra naturam subicitur: ut dicit Florentinus iurisperitus in l. iij. §. 1. de sta. hom. & Imperator*

Servitus. Adde Corne. consil. cluij. in ij. volum.

• Ebrietat. Ad-
de Ioann. Chry-
sostr. hom. lxxij.
incipient. Mala
res est, &c.

*videtur. in p. 1. q. 2. de
iure gentium. ff. de iu-
sti. & iure. q. 2. longin-
quitate. Sed in contrarium videtur, quod imò
sit inducta de iure naturali per ebrietatē: quia
non esset hodie seruus, si ebrietas non fuisset:
vt scribit beatus Ambrosius in sermone de ieru-
nio: & habetur xxxv. distin. sexto die. & nota. gl.
in d. c. ius gentium. & glo. in c. ita quorundam.
vers. seruus. & ibi per canonistas, extrā, de Iu-
deis. Nam Noe primo vineā plantauit: bibensq;
primo vinū, inebriatus est: & cum Cham vidis-
set pudibūdā patris sui Noe denudatā, nō coope-
ruit: imò vocatis fratribus ea deridēdo patrem
ipsis ostendit: qui statim patris pudibūda coo-
peruerunt. Et cum Noe hoc postea intellexis-
set, non Cham, sed Chanaam eius filio maledi-
xit, dicens, Maledictus Chanaam puer, seruus
erit fratribus suis. & hoc habetur Genes. ix. Et
est tex. cum glo. j. q. 4. §. is ita, vers. item Cham.
& xij. q. 3. §. sed qui, vers. item Noe. & ibi glo. &
i. q. j. qualis. & ibi Archid. in c. sententiā. & v. q.
v. de crimine. in fi. & in d. cap. sexto die xxv. di.*

2 * Et propterea dicitur seruus inducta à iure na-
turali: quia incepit à Noe propter ebrietatem.
& hoc voluit glo. in d. l. manumissiones. ff. de iu-
sti. & iure. quā dicit, qd seruus oritur ab ebie-
tate: & nihil allegat: sed eam intellige vt suprà
dixi. Dixit etiam Philosophus 1. Politicorum,
qd aliquis potest esse seruus naturaliter: quod
declara vt ibi habetur. & per dominum Ant. de
Rosa. j. distin. ius gentium. Quidam voluerunt,
quod seruus sit inducta ex præscriptione se-
ptennii: vt not. gl. in d. c. ius gentium. quod intellige,
vt habetur per glo. vj. dist. §. j. Alij verò dicunt,
quod seruus est de iure ciuili: vt instit. de his
qui sunt sui vel alie. ius. §. fi. & hoc nota. glo. in
fi. de iure personali. §. j. Item quod est de iure
canonico: vt in cap. cum multa. xv. q. vlt. in cap.
ita quorundam. de Iudeis. & ibi hoc not. per gl.
& Doct. Sed illa iura quę videntur contraria,
possunt intelligi secundum glo. j. distin. ius gen-
tium. hoc modo, videlicet, quod seruus dicatur in-
ducta de iure naturali tempore Noe, per iura
suprà allegata ad hoc: sed de iure gentium & ci-
uili sit confirmata: & postea de iure canon. &
sic seruus inuentione seu origine est de iure
naturalis: confirmatione potest dici de iure gen-
tium, ciuili, & canonico. Secundo modo pos-
sunt concordari: videlicet quod seruus sit in-
uentione de iure gentium & de iure naturali se-
cundario, quod etiam ius gentium appellatur:
vt in §. singulo. i. m. inst. de rerum diu. & in l. j.
ff. de acquir. re. do. sed confirmatio est de iure
ciuili & canonico. & ita not. glo. in fi. de iure
personali §. j. Ad idem allego, quod de matri-
monio dicitur. insti. de iure natural. in prin. in
glo. in ver. appellans. Tercio modo alij concor-
dant, quia dum dicitur, seruus est de iure na-

• Matrimon.
Adde Alexā. de
Imol. cons. 57
in j. vol. in pen.
col. in fi. & an si
inter seruos pos-
sit esse matrimo-
nium, & quō.

rali tempore Noe inducta, non intelligitur de
seruitute, quā quis liber esse desinat. quia de iure
naturali omnes homines liberi nascebantur:
nec tunc seruus erat cognita: vt dicit text. in
d. l. manumissiones. Sed intelligitur de seruitu-
te, quā quis subiicitur regimini alterius, sicut
insipientes prudentibus, vel subditi dominis:
isti tamen subditi liberi sunt. l. fi. C. de ser. fugi.
& dicuntur serui, id est, seruientes: & illa fuit in-
troducā de iure gentium: quia vtile est homini
imperito vt regatur à perito: & secundum hoc
habita ratione ad vtilitatem, potest dici, quod
fuerit introducā iure naturali: vt dicit domi-
nus Dominicus de sancto Gemi. in d. c. ius gentium.
& de ista seruitute intellexit Philosophus 1. Po-
liticorum: sed postea dicit, quod seruus est in-
ducta de iure gentium, intelligitur de seruitute
quā quis liber esse desinit: quā quidem seruus
est approbata de iure ciuili & canon. vt dixi.

3 * Quarto modo alij cōcordant, quod sex modis
est inducta seruus. Primo est vna seruus, quę
ortum habuit propter peccatum: & hæc dicitur
inuenta de iure diuino: quia peccans seruus est
peccati tam in pœna, quā in culpa, vt est tex.
ij. q. 7. §. quia ergo. & ab ista seruitute liberati
sumus per incarnationem domini nostri Iesu
Christi, quoniam eramus serui propter pecca-
tum primi parentis. ad Galat. 4. & habetur. xij.
q. 2. cum redēptor. Secūdo seruus etiā habuit
ortum propter ebrietatem, vt xxxv. distin. sexto
die. Tercio est introducā propter bella, quan-
do hostes capiuntur in bello iusto, vt d. l. manu-
missione. & d. c. ius gentium. * Sed inter Chri-
stianos de cōsuetudine seruatur, vt capti in bel-
lo efficiantur serui capientium, vt not. Bat. in l.
hostes. in fi. de capti. & verum dicit. Quarto est
de iure ciuili, vt insti. de iure persona. §. pen. Et
licet quidam addāt alium modum, videlicet ex
voluntate hominis, quā inducitur quando quis
patitur se venundari ad pretiū participandum,
l. vt seruorum. de stat. ho. ista tamen dicitur esse
de iure ciu. vt est tex. insti. de iure pers. §. serui.
& est in effectu vna & eadem cum præcedenti.
Quinto de iure canonico, quā habuit ortum à
delicto ecclesiastico, ex quo aliquando quis fit
seruus de iure canonico, vt est tex. xv. q. vlt. ca.
cum multa. & c. ita quorundam. extrā, de Iudeis.
& secundum Ioan. de Fan. in d. cap. cum multa.
derogatum est illi c. contraria cōsuetudine.
Sexto & vltimo propter mortem Christi, vt in
c. si Iudeos. in fin. de Iud. magis seruus est cō-
firmata, & nos liberi facti sumus, vt ibi. Et sic ex
prædictis patet, quod diuersis respectibus potest
dici, qd seruus in introducā iure diuino, na-
turali, gentium, ciuili, & canonico. Hæc ratiō
de seruitute merè personali diximus, quoniam
requirebatur ad declarationē diuisionis serui-
tutum, nunc videamus de seruitute reali, quę in
hoc libro plenius tractabitur

de seruitute reali.

Cap II.

1 Seruitus realis quā dicitur.

2 Prædij

- 2 Prædij nomen immobilia tantum complectitur.
- 3 Seruitutis realis definitio quantum sit.
- 4 Seruitus quædam qualitas est, non autem substantia.
- 5 Seruitutes reales vel prædiales quando sint, quomodo cognoscantur.
- 6 Actio personalis fundum non sequitur.
- 7 Concessionis verba quando sonant in ius, qua seruitus eliciatur.
- 8 Concessio qua in ius sonat, quando est respectu incerti, sed certificandi per eum cui sit, qualis seruitus colligatur.
- 9 Colligere pomum ex arbore mea, vel ex cisterna meam aquam haurire, an seruitus personalis esse dicatur.
- 10 Iurisdiclio & multa alia incorporalia, qua personæ & non rei debentur, ad heredem transferuntur.
- 11 Intelligere an aliqua seruitus sit realis vel personalis, quæ utilitas sequatur.
- 12 Actio confessoria datur contra quemlibet impudentem vel turbantem, ubi seruitus existat.
- 13 Seruitus realis actiue & passiue ad heredes transferitur.

REALITIS dicitur a illa, quæ debetur a re rei: sicut est seruitus urbana, & rustica, quia non debet ut personæ, sed prædio, ut est text. ad literam in l. vnus ex sociis de ser. rusti. prædio. Et propterea libellus & sententia debent ferri in prædio, non in persona, ut est text. in l. qui aliena §. fina. ibi, sententia prædio datur. de neg. gest. & l. ij. §. ibi, cui seruitutem dicitur haberi. ff. si fer. uendi. & not. gl. in l. fin. ff. de no. ope. nun. & not. Bart. in l. si prius. in vj. oppo. secundæ partis princ. eo. tit. & in l. fina. §. fin. autem. & ibi per Doct. C. de bonis que lib. de quo dicendum est, ut dicam infra, ubi de libello & seruitum sententia tractabimus. * Et est aduertendum, quod ista seruitus, quam realem esse dicimus, non solum realis est, ut dicitur, ut est text. in l. i. ff. de serui. sed etiam prædialis appellatur: ut probatur in rub. ff. de ser. urb. prædio & communia prædiorum. cum sim. ut dixit Azo in summa. C. de serui. in princip. quod melius dicuntur prædiales, quam reales, quia rei appellatio est nimis larga, complectens & mobilia & corporalia. insti. de rebus corpo. & incorpo. & in l. ij. ff. si cer. petatur. & l. rei appellatione. de uerborum signi. * Prædij uero nomen immobilia tantum complectitur, ut l. quod est fundus. §. prædium. ff. de uerborum signi. Tu dic, bene iuriconsultum dixisse in l. j. ff. de ser. dum appellat seruitutes reales, ad differentiationem personalium, ut ibi dicitur, tamen istæ reales etiam dicuntur prædiales, ut no. gl. in l. si quis vnus. aliis binas. in ver. personæ. ff. de usufr. quia sine prædio esse non possunt: ut est text. in l. j. ff. communia prædiorum. & insti. de ser. §. in rusticorum: versic. ideo autem. Hæc seruitus realis si u. prædialis distinguitur, quia vna est urbana, ut probatur eodem.

titu. ff. de ser. urb. prædiorum & rusticorum in toto et. ff. communia prædio. cum simili. Diffinitur autem illa seruitus realis seu prædialis pluribus modis, licet Bar. in l. j. ff. de ser. dixerit, quod eius definitionem non reperierit. Primo secundum Odo. sic diffinitur: * Seruitus realis est quoddam onus a prædio debitum, uel a re rei legitime constitutum. Vel secundum est ius quoddam introductum, quo prædium prædio seruit, ut colligitur in l. uia. in princip. de serui. Tertio, secundum Bal. seruitus est accidentalitatis habitudo, & extrinseca qualitas prædij. l. quid aliud. de uerborum signi. Ita dicit Bald. in aut. ei qui. C. de hon. aut. iudic. pos. in xliij. col. & hanc sentit Azo in summa insti. de ser. ubi dicit, quod seruitus potest dici habitus prædij. Sed certe ita potius est quædam descriptio, quam definitio. Quarta, secundum Azo. in loco primo allegato post diffiniri ad similitudinem seruitutis personalis, qua homo fit seruus hominis: ut sicut illa dicitur constitutio iurisdictionis, qua quis dominio alieno contra naturam subiicitur, ut dictum est supra in principi. ita & ista dicitur constitutio, qua domus domui, vel rus ruri subiugatur. Quinto aliter diffinitur secundum Bar. & melius, in l. de serui. hoc modo: Seruitus est quoddam ius prædio inherens, & ipsius utilitatem respiciens, & alterius prædij ius siue libertatem diminuens. Quod autem ista diffinitio iuri in omnibus conueniat, sic declaratur. nam dum dicitur esse ius, probatur in l. prima, & l. hæc autem iura. ff. de serui. urban. prædio. & est casus insti. de rebus corpo. & incorpo. §. fina. & in l. j. in fin. de reb. dub. ff. Et dicitur ius ad differentiationem facti: quia tunc non esset, si factum uersaretur realis siue personalis, ut l. apud Tul. §. si quis alicui. de leg. j. de quo dicendum est ut statim declarabitur. Ideo dicitur prædio inherens, & non personæ ut leg. qui aliena. §. fina. de nego. gest. & l. vnus ex sociis. ff. de ser. urban. prædio. Et dicitur inherens, quia significat esse quandam qualitatem prædij, non inherentem ipsi prædio principali ter siue accessorie: ut l. serui. in princip. ibi, & si corporibus accidit. de serui. & l. quid aliud. de uerborum signi. * Seruitus etenim est quædam qualitas, non autem substantia: ut d. l. quid aliud. & hoc vult Bart. in l. j. in fin. ff. de usufr. lega. de quo et vide per Bald. in l. data opera. in vj. col. C. qui accu. non pos. Item dicitur prædio inherens, ut per hoc significetur seruitutem inesse prædio dominanti actiue ut l. arbor. §. si. com. diui. & prædio seruienti passiue. & priuatiue: ut in l. iij. de seru. Nā ius prædij seruientis non dicitur augeri, sed minui: ideo seruitus non est, quantum ad ipsum inesse, sed deesse: sicut si cui destrueretur oculus, non proprie diceretur inesse cecitas, sed prius ei lucem deesse, & licet seruitutes non sint in bonis nostris, nec extra bona: ut l. j. ff. de usufr. lega. & l. re in bonis nostris nec extra bona l. j. ff. de usufr. lega. & l. rem in bonis. de acquiren. reru. do. vi. tamē dicitur inesse prædio non principaliter, sed accessorie, sicut qualitas

4 Real. dici. Adde Corneū consil. 287. in 4. uolumine in cip. Dominus. & consil. 146. in 4. uolu.

in: sic subiecit: & hoc modo dicitur esse in bonis nostris, id est, in prædio dominante, ut habetur in d. l. j. & in d. l. rem in bonis. de quo uide omnino per Bar. in l. Meuro §. fundo. in fin. de leg. ij. Item dicitur ipsius utilitatem respiciens quia nisi utilitatem prædij dominantis contingeret, non posset constitui seruitus: ut est text. in l. quoties la prima. in princ. de serui. Item dicitur & alterius prædij ius seu libertatem diminuens: ut probatur in leg. stipulatio ista. §. si quid forte. ff. de ver. oblig. Quandoque tamen libertas seruitutis appellatur, propter similitudinem quam habet in quibusdam cum seruute, ut no. glo. magna in l. j. de serui. vrb. prædiorum. Et contra interdum seruitus appellatur libertas, sicut est seruire Deo, ut no. ibi Pau. de Cast. Et dicitur in definitione. Alterius prædij, quia non posset esse prædium seruienti sine prædio dominante. l. j. communia prædiorum. Itē verbum, Alterius, intelligitur scilicet domini, ut l. j. ff. quemad. ser. amie l. ij. §. j. ff. si ser. uendi & intelligitur etiam, Alterius, in totum, vel quandoque pro parte: ut habetur in l. pro parte. ff. de serui. & per hoc apparet, quod definitio seruitutis realis seu prædialis est uera & perfecta, quam etiam tenet & sequitur Flo. in d. le. j. de serui. & communiter ibi sequuntur Doc. * Sed dubium est pulchrum, & subtile, quomodo cognoscatur quando sint seruitus reales, seu prædiales. In hoc diligenter animaduertendū est: quia multi non intelligunt. & est uile hoc scire propter multas, ut in si huius primæ questionis tricerur. Et omittā longa disputatione, quæ fieri posset, distinguendo quatuor casus principales breuiter sic dicas, Aut concessio siue promissio sit alicuius iuris de uno prædio ad aliud, & exprimitur iure seruitutis, aut non exprimitur iure seruitutis, & uerba concessionis sonant in factum vel non factum: aut non sonant in ius, aut in potentia. Primo casu principali, non est dubium, quod est seruitus realis & prædialis, per prædicta. Secundo casu principali, quod concessio sit non expressio ius, ser. & uerba sonant in simplex factum, vel non factum, & tunc subdistingue, aut est simplex factum ex parte eius, cui sit concessio: aut ex parte concedentis. Si ex parte eius, cui sit concessio, sonant in factum: puta concedo tibi ire, agere per fundum meum, vel arē, vel faxum vellere. ista enim uerba infinitiua sonant actum: & tunc non est concessio, aut seruitus realis, seu prædialis, etiā si facta fuerint occasione prædij: sed est personalis concessio, & obligatio. l. apud Iulij. §. si quis alicui. & ibi hoc no. de l. j. & ita no. Bar. in l. pater. ff. de l. & Pau. de Cast. in l. Lucius. de ser. rustic. prædio. qui dicit, quod hoc etiam probatur in l. ij. §. item si in factum. de uerborum oblig. ubi dicit, quod est stipulatio facti, non donationis: sed si continere seruitutem, diceretur etiā donationis, quia seruitus datur, & in alium transfertur, sicut dominium ad quod etiā uide quod no. Bar. in l. j. §. si quis ita. c. ti. Si uero uerba sonantia in simplex non factum, differantur in non factum ex parte conce-

dētis. exēplū, Promitto tibi non tenere vel rō facere fenestra in pariete meo. & idem, quia nō est seruitus realis: sed prædialis: sed est quædā obligatio personalis: & ideo si postea alieno fū dū meum, emptor poterit tenere vel facere fenestram in eodem muro. & Alb. Papiensis dicit se ita obtinuisse in quæstio. facti: ut refert Specul. de contrahen. emp. §. j. in uers. pone. P. cauit. qui subdit, quod cū talis concessio non sit seruitus, sed obligatio personalis tantū, emptor non tenetur, sed tunc poteris agere cōtra me. pro hoc allego l. fin. §. si cū ibi no. ff. de contrahen. emp. * Et ratio est, quia actio personalis nō sequitur fundum. l. j. §. hæres. ad Trebel. Aliud ergo est seruitus, aliud obligatio personalis seruitutis, quæ est rei annexa, sic affixa est, quia ab ea non separatur, etiam si per plures manus ambulaue rit, sicut lepra sequitur leprosum: ut no. glo. in l. frater a frater. de condi. inde. sed personalis actio siue obligatio personā non excedit. C. de ser. & aqua. l. in provinciali. & in §. si hæres. Quod autem dicta concessio nō sit seruitus, sed personalis obligatio, apparet ex forma obligationis, in qua nō cōtinetur causa, quæ ego cauerim seu promiserim. & hoc tenet Bar. & Docto. in l. si. ff. de no. ope. nuncia. & in l. iij. §. opus. ff. de alie. iud. mu. causa fac. & Flo. in l. ut pomū. ff. de ser. & habetur per Docto. in l. si sub una. §. si de uerb. obl. Si autem causa aliqua exprimeretur, puta ne aliquis usus domus tuæ impediretur, tunc dicit Spec. in d. uers. sed pone. quod huiusmodi concessio seruitutis esse præsumeretur. & ita tenet Bar. in d. §. opus. etiā Flor. in d. l. ut pomū quod est bene no. Et ideo si cautus in cōcipiendo uerba instrumenti, ut semper tu, cui sit similis promissio, facias ad dēre causam cōcernē rē utilitatē fundi cui: uidelicet promissit nō ædificare, vel nō tenere fenestram in domo sua, ne officiat luminibus domus meæ: quia tūc seruitur realis, & trāibit domus obligata ad quēcūq; possessorē, & si per mille manus trāfiret, qd nō esset, si causa non exprimeretur per prædicta. * Tercio casu principali, quod uerba concessionis sonant in ius: & tūc subdistingue tres casus. Aliquando respectu incerti, aliquando nō habito respectu ad aliquē fundum illius cui sit concessio. In primo casu, quādo sit concessio respectu certi fundi. Exēplū, Concedo tibi ius eūdi per fundū meū ad talē tuū, vel aquā ducēdi ex fundo meo ad tuū certū hortū: & tūc dicitur seruitus realis & prædialis ab utraq; parte: ut l. pecoris. cū l. seq. & seq. etiam l. cū fundo. de ser. rustic. prædio & l. si fundum. de ser. le. & c. cum uenissent. extra. de insti. nisi ex qualitate personæ, cui conceditur, & qualitate rei concessæ aliud præsumatur, ut est casus in l. pater. de ser. l. & ibi not. Barr. & Paul. de Cast. in l. Lucius. ff. de ser. rustic. præ. Et dum dixi esse seruitutē realē & prædiale, quādo sit concessio respectu certi fundi per uerba sonantia ius, procedit sine dubio, quādo sit actū ut non finiat cū persona: puta relinquitur vel promittitur alicui ius aquæ ducendæ, qui habet uicinū prædium,

a Perf. aq.
Adde Cor. con.
110. incip. uide
tur. in 1. uolu.
& in 4. uol. cō.
76. incip. licet.

L. Africani.

prædium, ut non fiat cum persona, & non habet dubium, quod est seruitus realis & prædialis, & transit cum prædio, per ea quæ supra dixi. Sed si relinquatur habenti prædium vicinum ut fiat cum persona, est dubium an sit seruitus realis vel personalis & Ioan. & Azo. dicunt, quod est seruitus realis, quæ tamen per exceptionem finitur cum persona precepta, ut nō glo. in l. uella. §. si. ff. de ali. & cib. leg. & in l. v. pomum. de ferui. & in l. si quis binas. de usufr. & nō. Bar. in d. l. uella §. si. qui dicit, quod hæc probatur in l. ij. ff. de seruitut. & illa est veritas per illum textum. ¶ In secundo casu, quando concessio quæ sonat in ius, fit respectu incerti, sed certificandi per eum cui fit. Exemplum, Concedo tibi ius hauriendi aquam, portandam ad fundum meum, vel ubicunque vis. & tunc dicitur concessio personalis, & non seruitus realis vel prædialis: ut est calus notat. in l. Lucius. quæ est lex penultima. & ibi hoc nota. & tenet Paul. de Cast. Idem tenet Balab. qui dicit se prius contrarium respondisse, antequam vidisset illū text. & hoc etiam sequitur Ludo. de Ro. in suo singulari lxxvij. quod incipit, concedo tibi ius hauriendi, qui dicit, quod ille text. est vnicus in iure: ideo memoriam tuam nunquam exeat. In tertio casu, quando verba concessionis sonant in ius, & non fit habitio respectu ad aliquem fundum eius, cui fit concessio: quia non habet fundum vicinum. Exemplum, Concedo quod possis cœnare, vel spatari, aut venari in fundo meo, aut quod possis haurire aquam ex puteo meo, vel ex cisterna, vel quod possis colligere poma ex arbore mea: & in hoc est dubium, an illa sit seruitus realis, vel personalis: & an verò sit obligatio personalis tantum, & non seruitus. Et Rog. glossator in d. l. uella. §. si. de cib. leg. & in d. l. v. pomum. tenet quod sit seruitus personalis. & hanc opi. tenet Pet. & Cyn. in rub. C. de fer. Sed glo. Accu. tenet secundum Ioann. quod imo nō sit seruitus, sed obligatio personalis. & hanc opi. tenet Barr. in d. §. si. in d. l. v. pomum. & ista est comm. opi. ut per glo. in d. l. v. ponu. & est vera. Nam quod non sit seruitus realis, patet: quia non diminuit de iure prædii seruitutis ad utilitatem dominantis: quod fieri debet, si esset realis, ut dixi supra, in diffinitione seruitutis realis, secundum Bar. Item quod non sit seruitus personalis, probatur: quia ire & spatari per fundum alienum, in eo cœnare, vel similia facere, nō diminuit de fructibus rei alienæ, adeo quod alteri acquiritur, ad cuius commodum tendit seruitus ususfr. vel usus illius fundi, ut dictū est. & ita tenet Flo. & Pau. de Cast. in d. l. v. pomum. ¶ Sed secundū hoc videretur, quod possit colligere pomum ex arbore mea, vel haurire aquam ex cisterna mea, fit seruitus personalis usus, scilicet illius arboris vel cisternæ: quia tendit ad diminutionem fundi, seu cisternæ, vel arboris meæ. De arbore non est dubium. Sed de cisterna etiam idem est, quando hauriendo euacuaretur, sicut contingit in ciuitate Venetiarū tēpore æstiu, quo sæpissime propter frequen-

tiam haustus, cisternæ euacuuntur & deficcantur. Tu tamen dicas, quod nec ista potest dici seruitus ususfr. vel usus. quoniam ad ususfructuarium pertinent, vel omnes fructus, vel quata pars, sed in hoc casu ad istū, cui facta est promissio, non spectat, nisi certa quæritur: ergo nō potest dici seruitus ususfr. Itē nec etiam seruitus usus potest dici: quoniam ad usum pertinent posse sumere quantum expedit sibi & familie sue: ut l. plenum. in fi. de usu. & habi. Sed prædicta concessio, de qua in proposito, restringitur ad certam quantitatem, non ad necessitatem: & ideo tale ius non dicitur seruitus realis, vel personalis, sed ius personale tantum. & ita tene. gl. quæ sequuntur ibi Doc. in d. l. v. pomum. Et propterea est dicendum, quod si dicta promissio vel concessio hauriendi aquam ex cisterna mea, vel colligendi poma ex arbore mea, esset facta non ad certam quantitatem, sed pro necessitate tua & familie: diceretur esse seruitus usus personalis. per d. l. plenum. §. j. & in l. i. eo. §. j. quod est not. Quod autem dixi, talem concessionem hauriendi aquam, vel colligendi poma, factam non ad necessitatem esse, ius personale intellige: id est, debetur personæ in illa re, non autem debetur alteri rei. Sed an sit adeo personale, ut non transeat ad heredem eius, cui fit concessio? Et videtur quod sic, per l. apud Iuliam. §. si quis alius. de leg. j. ¶ In contrarium videtur, quia iurisdicatio, & multa alia incorporalia, quæ debentur personæ, & non rei, transeunt ad heredem. de hoc dic, ut per Bar. plene in l. pater. de serui. leg. & per Ioan. de Pla. in l. sordidior. C. de excusa. mune. lib. i. r. & per Imo. in l. si sub vna. §. j. de verb. obli. & per Cano. in c. cum venissent. de instit. Quarto, & ultimo casu principali, quando verba concessionis sonant in potentiam: puta, promitto tibi, quod possis, vel non possim. Ita concludendum est, aut illa verba sunt negatiue prolata: ut puta, concedo tibi, ut ego non possim ædificare in meo altius, ne luminibus tuis officiam: & tunc erit seruitus realis, secundum quam aufertur mihi potentia altius ædificandi. l. altius. C. de ser. Et hoc intellige secundum ea quæ dixi in secundo casu principali, ut affirmatiue verba sunt prolata, & tunc aut pronomen, quod significat substantiam, seu ius: puta, concedo tibi ius aquæ ducendi de fundo meo: & idem cum diffinitione tamen, quam posui supra in tertio casu principali, per verbum quod significat actum, ut concedo tibi quod possis ire agere per fundum meum: & tunc nō erit seruitus, sed concessio personalis. in l. ij. §. item si in facto. de verb. obli. & l. apud Iul. §. si quis alicui. de leg. j. Idem si fiat per verbum facultatis, ut, concedo tibi facultatem eundi per fundum meum: secundum Pau. de Cast. in l. Lucius. in fi. de seru. rust. præd. qui ad hoc nihil allegat. sed tu allegas Bar. qui hoc dicit in terminis. in l. pater. ante fi. de do. præl. Idem credo, si fiat per verbum licetiam, vel potestatem. Exemplum, Concedo tibi licentiam vel potestatem eundi per fundum meum, & moueor potissima ratio.
A 3 ne:

ne. quia illa verba magis sonant in factū quam in ius. Nam prædicta verba significant hic, volo quod possis, & valeas ire per fundum meum: & sic potius significant factū, quam ius. & hoc etiam vult Bar. in d.l. pater. qui dicit, quod illa verba, concedo tibi facultatē eundi, & quod possis ire. & sic verba magis referuntur ad factū, quam ad ius. & ita est concessio personalis: quod tñ intellege secundū ea quæ dixi suprà, in secundo casu principali. Et prædicta perpetuo tene mētī: sunt enim necessaria pro fundamento totius materiæ servitutū: ac ēt quia per ea cautus esse poteris, qualiter verba servitutum concipi debeant in fauorē promittentis, vel eius cui sit promissio, vel concessio. Itē prædicta sunt magni effectus. intelligere, an sit servitus realis vel personalis obligatio tantum. nam ex hoc sequuntur multæ utilitates. † Prima utilitas est, quia servitus potest agi actione confessoria contra quemcumque; impediētē vel turbantē: ut in l. ij. §. si. & in l. si quis diuturno. si. si. serv. ven. quæ dicitur vindicatio seu actio realis: ut l. ergo. in prin. ff. de ser. rust. præ. & in l. vii. frui. §. verū. ff. si usufr. pe. & in l. de act. in §. æque. de qua actione vide plene per Flo. in l. j. & ij. ff. si serv. ven. sed si non esset servitus, sed obligatio personalis tantum, actio confessoria non cōpeteret, sed solum actio personalis. † Secunda utilitas, quia ubi est servitus, actio confessoria datur contra quemlibet impediētē vel turbantē: ut suprà, quia illa obligatio sequitur rē, sicut l. præ leprosum. Sed si esset actio personalis, non posset agi, nisi contra concedentē, vel se obligantē: ut in l. si. §. ult. de contrahen. emp. & ita tenet Bar. & Doct. in d.l. vt pomū. de quo dic vt suprà, in secundo casu principali. Hoc tamē intellige secundum Pau. de Calt. in d.l. vt pomum. quando ille, cui est facta cōcessio personalis, nō poterit aliquid propria autoritate percipere, sed habebat capere de manu concedentis. d. l. si. & l. si. & l. Caius. de an. leg. secus si poterat propria autoritate percipere: puta pomū ex fundo vicini, vel lapidem euellere: quia tunc licet non sit servitus personalis, habet tātū similitudinē cum ea, & ideo competit utilis concessoria, sicut pro iure conservandi iurisd. vel pro iure eligendi prælatum, vt not. Innoc. in c. abbate. de verb. sig. & in c. bonz. de postu. præla. & etiā competit officiū iudicis pro recuperanda quasi possessione iurisd. l. Aquilianus. in fi. de don. ubi est tex. not. & etiā competit utile interdictum, vt i. pos. vel vnde vi. vt l. quoties. ij. in fi. ff. de ser. & l. scuti. §. 3. Arist. ff. si ser. ven. † Tertia est utilitas, quia si est servitus realis, transit illa ad hæredes acti- vū & passivū, id est, ad hæredem concedentis & concessionarii, vt l. pecoris. ff. de ser. ru. præd. & hoc ibi not. glof. & sequitur fundum dominantem & servientem, & sic transit etiam ad singularem successorem, vt est tex. in l. si aqueductus ff. de contrahen. emp. Et est ratio, quia ius prædii est, vt l. si mthi. §. si. ff. de ser. rust. præ. & transit fundus, cum sua causa, ut l. j. §. si fundus. eo. tit. & ideo nec capitis diminutione perit, vt l. 3.

4 Obligatio.
Adde Alex. cōf.
ij. in. iij. colū.
verū. iij. an. iij.
volu & Corneū
confi. xliij. in
ij. volu.

ff. quemad. ser. amit. & quod dixi servitutē transire ad omnes successores, intellige verum, quādo servitus est realiter constituta, quia tunc talis promissio non afficeret singularem successorem vt l. iij. §. opus. ff. de alie. iud. mu. causa facta. & l. si. §. si. ff. de contrahen. emp. secundum Mar. Syl. Cy. & Bal. qui ita notat in l. & in pro. uinciali. C. de ser. Item secus est in quibuldam aliis casibus, qui nominantur per glo. in d.l. pecoris. Sed si esset servitus personalis sicut usufructus, non transiret ad hæredem eius, cui esset facta concessio, vt l. corruptionem. C. de usufr. & periret capitis diminutio: ut in l. de usufr. §. finitur. licet non pereat per mortem concedētis vel alterius: ut est casus no. in l. ij. C. de bo. na. idem si esset obligatio & tantum personalis, nō servitus, quia non transiret ad hæredem, vt est casus, & ibi plenē ponit, in l. apud Iul. §. si quis alicui. de le. j. & l. mella. §. fin. de alim. lega. nec ad singularem successorem, vt l. Caius. de an. leg. & in l. si ff. de contrahen. emp. quod not. Hic quæri posset de quibuldam obligationibus, an sint servitutes reales seu prædiales, an vero obligationes tantum personales, sed quia melius conveniet post materiam servitutis mixtæ, de qua statim dicemus, ideo ibi tractare constitui, &c.

De servitutibus mixtis. Cap. III.

- 1 Servitutes mixtae quæ dicantur.
- 2 Servitutes mixtae species quos sint.

1 **P**OST QUAM divisum est de servitutibus realibus, & personalibus, conueniens est, vt nūc de mixtis tractemus, sicut est servitus usufructus, vltus, & similes, quæ ideo mixtæ dicuntur, quia non sunt mere personales, quæ debentur a persona personæ, sicut sunt illæ, de quibus primo loco diximus, nec merè reales, sicut sunt illæ quæ debentur a re rei, de quibus proxime dictum est, si de vtriusque participant ex eo quod debentur a re personæ, ipsæ etiā personales appellantur, ut l. j. ff. de seru. quia cū persona semper finitur, in l. non solū. ij. §. tale. de lib. leg. & no. gl. in rub. ff. de ser. & l. si quis binas. ff. de usufr. & in l. de ser. in princ. & tanquā reales etiā ipsæ dicuntur, & tanquā iura realia vindicantur, vt l. vii. frui. in prin. ff. si usufr. pe. vt no. Cy. in rub. 3 C. de usufr. † Sed proptie mixtæ dicuntur, vt habetur in dictis iuribus. Species autē huius servitutis sunt tres, usufructus, vltus, & habitatio. & secū dum aliquos est etiam ministerium, siue opera seruorum. De singulis modo dicamus.

De prima servitute mixta, videlicet de servitute usufructus. Cap. III.

- 1 Usufructus formalis & casualis quæ dicantur.
- 2 Usufructus quid & quomplex sit.

3 Dominium

- 3 Dominium quatuorplex esse dicitur.
- 4 Fundus ad usumfructum, vel ad usufructuandum, si alicui relinquitur: an tunc usufructus, vel proprietas relicta videatur.
- 5 Domus vel fundus in gaudium si alicui legatur, an ipsa proprietas relicta videatur.
- 6 Maritus si reliquerit uxorem dominam & usufructuariam, sicut communiter fieri solet, an proprietas vel usufructus, vel alimenta relicta videantur.
- 7 Legatum usufructus à legato redditus nunquid differat.
- 8 Legatum fructuum annuorum talis fundi, vel legatum fructuum eiusdem fundi, ut quo differant.
- 9 Legato, vel concessione usufructus quid veniat.
- 10 Usufructus formalis alicuius fundi si quisquam emerit, & postea sterilitas contingat, an mercedis remissionem petere possit.
- 11 Usufructus vel usus legatus quanto tempore duret.

C I A C A quàm in primis ¶ sciendum est, quod duplex est usufructus. unus est causalis, alius formalis. Causalis dicitur, quia ex persona causatur, quando habet mixtam causam dominij, secundum Flor. in rub. ff. de usufr. Vel dicitur causalis dicitur, quia est coniunctus cum sua causa. id est, proprietate: ut l. si unus §. antepen. ff. de pact. & l. recte dicimus. & ibi no. ff. de verb. sig. & iste usufructus non est servitus, nec pro eo competit concessio, sed negatoria: quia dominus negat alterius esse fruendi. & de isto hic non est tractandum: quia non est materia nostra. Alius est usufructus formalis, de quo loquitur iura nostra de servitutibus, qui dicitur formalis: ideo quia habet distinctam formam a proprietate: ut no. in d. l. recte dicimus. de verb. signi. & ille usufructus appellatur servitus, quæ ita diffinitur. ¶ Vsfusus est ius utendi & fruendi, salua rerum substantia. & est ius incorporale, quo sublato, ipsum tolli necesse est, ut tex. in l. 1. & 2. ff. de usufr. & in l. eo. in prin. & dicitur ibi & adde dum dicitur, ibi, & fruendi, etiam propria autoritate, quia fructuarius potest fructus capere propria autoritate l. fundi Trebatiani. & ibi not. ff. de usufr. lega. quod non est in emptore fructuum etiam pendentium. l. qui pendentem vindemiam ff. de contrahen. empr. Et ratio est secundum Flo. in d. l. in prin. quia vendens fructus, videtur vendere corpora: qui autem vendit usufructum, videtur ius vendere: ut l. vacce. ff. de servit. cenfetur enim usufructus pars integralis rei, & pars dominij: ut l. ij. ff. de usufr. & l. recte dicimus. de verb. signific. & ideo sicut proprietatis dominium est, ita etiam est dominium usufructus. ut est gloss. notat. in l. proprietatis dominium. C. de probat. quæ semper allegatur, quod usufructus potest dici dominus respectu usufructus. & sentit hoc gloss. in rubric. de sur. dum dicitur, sequitur de dominio incorporalium. & ibi hoc tenet Guiliel. de Cu. & hic est text. in l. venditione. in princip. ff. de

bo. auto. iudic. poss. Et propterea usufructuario datur realis actio, & concessoria, & negatoria, quæ domino dantur: ut l. vi. frui. ff. si usufruct. pe. de quo vide plenè per Bartol. in l. qui usufruct. de verbo. obliga. & ibi per Doct. ¶ Unde etiam dicit Bartol. in dicta l. proprietatis. quod dominium est multiplex. Primo quoddam directum est: istud appellatur etiam proprietas, ut ibi. Secundo est quoddam utile, & illud non dicitur proprietas: interdum est sub proprietate substantialiter, ut dominium emphyteotæ, & vasalli: ut l. j. §. qui in perpetuum. ff. si ager vecti. vel emphy. pe. etiam not. in l. si ut certo. §. si duobus vehiculum ff. commo. & per gloss. fin. in cap. cum Bertoldus. de re iudic. Interdum utile dominium contrariatur, directo, ut dominium præscriptoris: ut habetur in authen. nisi tricennalis. C. de bo. mater. & de alio multiplici dominio Bart. in l. curatoris. C. de nego. gest. Tertio quoddam est dominium adhuc magis discessuum ut dominium usufructus, & usus, & dominium cuiuslibet servitutis. Item habentes præminentiam in subditos, appellantur domini: & hoc vocabulum in libello prolatum debet intelligi secundum qualitatem personæ: ut l. sed & si possessori §. j. de iureiuran. secundum Bald. in dicta l. proprietatis. in princip. Hinc est quod dicitur dominium utile: sed habet se ad directum adinstar cuiusdam servitutis: quia per ipsum incommodatur proprietati: ut l. si tibi hom. §. fin. & hoc ibi not. de lega. j. & alibi etiam dicitur, quod dominium utile se habet ad similitudinem usufructus. ut l. j. §. quod autem. ff. de superficie. & l. j. in prin. ibi, in quos ius fructusq; transferetur. ff. ad Treb. quia sicut usufructuarius totam commoditatem habet, ut nota. Cyn. C. de usufruct. in rubrica. ita & habens utile dominium: & sic extincto usufructu, proprietatis impingatur: ita extincto utili dominio, etiam impingatur: quoniam utilitas reuertitur ad ipsum. & ex hoc sequitur vnum notabile, quod statuum loquens de usufructuario, extenderetur ad habentem iura utilia, si materia, de qua loquitur, hoc pateretur: & sic comprehenderet emphyteotas, & vasallos, & filios, secundum Paul. de Cast. in l. j. in prin. ff. ad Treb. quod not. Quandoque tamen sub nomine usufructus continetur proprietas: ut l. j. in fin. & ibi per gloss. & Doct. ff. de usufruct. ea. rerum quæ usu consu. & lege sciens. de auro & argen. lega. & nota. in l. Titia cum testamento. §. fin. de legat. ii. Aliquando tamen minus valet proprietas, quàm usufructus & econtra: ut nota. gloss. in l. oninium bonorum. de usufruct. ¶ Sed est dubium, quid si relinquitur alicui fundus ad usufructum, vel ad usufructuandum: an tunc videatur relicta usufructus. uel proprietas? Dic proprietas: quia aliud est dicere, relinquo usum fructum, & dicere, relinquo ad usufructuandum: sicut aliud est dicere, relinquo alimenta ex prædiis, & dicere, relinquo prædia: ut l. libertis. in prin. & ibi per Bart. & alios. ff. de alimen. & etb. lega. Sed nunquid transeat ad heredes? dic plenè

Domini. Quomodo accipiatur verbum Dominus, vide Alex. in ij. uol. in consil. 129. in ult. co. per totum. & in iij. uolu. cōsi. 5. in ij. col. & Corneiu cōsi. cxxix. incipien. vltis. in. iij. uol.

ca. de usufructu
emphyteotæ
nate autem

q. 11. de usufructu
non non in l. 1. de usufructu

ne ibi per Bart. & de ista questione vide in l. Titia cum testamento. §. Titia. de leg. ij. & per Dyn. Barto. & Doct. in l. donationes in concubinam. §. species ff. de dona. & per gl. & Doct. in l. cū is §. cui. ff. de transac. & per Floren. in l. Proculus. ff. de usufr. & per Ange. in l. si quis ita legauerit. eo. tit. §. Qui autem, si legatur domus vel fundus in gaudimentū, an videatur esse relicta proprietate, an vero usus fructus tantum? Et multi consulerunt, quod videatur esse relicta proprietate, per d. l. Proculus. Sed dicit Flo. quod hoc videtur contra propriam naturā verborum: & propter id noluit se subscribere: sed dicebat attendendum esse, qui erant heredes, ut si essent extranei, penitus hec opi. quod intelligatur relicta proprietate, posset saluari: secus si filij essent instituti, & sic a patre prædicti lecti, quæ opi. equa est. Et de ista questione vide per Dy. in consilio suo, quod incipit, quidā in testamento. ubi dicit, quod legatarius habet quā si usum. & vide Bal. in l. si habitatio. de usu & habi. & in apostillis, qui tenet tale reliquum transferri ad heredes legatarij, per no. in d. l. liberis. quia modus favore legatarij non restringit legatum. de quo etiam vide ff. de iudi. l. donationes §. species. §. Itē quid si maritus relinquit uxorem dominam, & usufructuariam sicut a communiter fieri solet: an videatur relicta proprietate, uel usufr. uel alimenta? Dic solā alimenta filiis institutis: secus si extranei ut est gl. ordi. in aut. quod locum. C. si secun. nup. mu ubi per omnes, & plene per Bart. in l. Titia cum testamento §. si. de leg. 2. & Bald. in l. filia. C. de indi. uid. quod intellige superstitibus filiis institutis: secus si filij morientur uiua matre. quia tunc efficeretur proprietarius: ut not. singulariter Bar. per illum tex. in l. si sicut in annos qui. mo. usufr. amit. §. Nunquid autem differat legatū usufr. a legato redditus, & in quo libet? Dic quod sicut est tex. in l. fundi Trebatiani. & ibi no. de usufr. leg. & habetur in l. si quis ita legauerit ff. de usufr. Differentia etiam est inter usufr. & facultatem fructuum percipiendorum: quam uide per Old. in suo cōsi. 200. Aliud est enim usufr. qui est ius, ut dixi in eius diffinitione. & aliud est perceptio fructuum, quæ est quid facti, non iuris: & ideo usufr. non recte fructus appellatur: ut no. Ang. in l. iubemus. ff. de usufr. Aliquando tamen capitur usufr. pro facultate fructuum percipiendorum not. Ang. in l. Pomp. ff. qui. mo. usufr. amit. §. Sed, an sit differentia, si quis legauerit fructus annuos talis fundi, uel usufr. eiusdem fundi, uide tex. & ibi glo. ordi. & Doct. in l. si quis ita legauerit. de usufr. ff. §. Dubium etiam esse potest, quid ueniat in legato, uel concessione usufr. Dic quod uenit patientia promittentis, uel eius heredis, quia clare intelligitur quis usufr. quando patitur quem uti frui lege tertia §. clare si de usufr. Item legato usufr. ueniunt boues aratorij, quos heres non potest remouere de fundo: ut probatur in lege item si fundus §. seminarios ff. de usufr. & ibi hoc

not. Ange. & Flor. Item legato usufr. fundi, videtur legatus usufr. frumenti ad seminandum deputatus est tex. in dicto §. seminarios. & ibi hoc etiam not. Angel. Item usufructuarius debet habere omnes fructus, etiam si usufructus non durasset per unam diem: quod secus est in uiro & uxore, ut not. Barto. in l. diuor. io. solut. matrimo. ad quod uide not. in l. defuncta ff. de usufr. Item usufructuarius potest facere pingere, uel sculperre arma sua, in quo habet usufr. ut l. si cuius. alias, lege æquissimum §. sed & si ædium. uersicu. sigilla ff. de usufr. & ibi hoc not. Angel. & Flor. Et est ratio, quia per hoc non efficeretur deterior conditio rei, nec mutatur eius substantia: alias secus esset, ut C. de religio. l. monumento rum. & lege prima C. ne quis uela regia. & l. re peti. §. rei mutatione ff. quib. mod. usus fruct. amit. Item adde, quod uendita gabella fructuum, non uidetur ueri dictus usufr. hominum qui nascentur, pro quibus aliquid soluitur: ut lege uetus est questio. de usufr. & ibi hoc tenet Ange. §. Et est questio pulchra, an ille qui emit usufructum formalem alicuius fundi, si postea contingat sterilitas, possit petere remissionem mercedis. Et uidetur quod sic, per lege licet C. locati. & capitu. propter sterilitatem, extra de locat. Et pro hoc, quia emptori fructuum futurorum fit talis remissio: ut not. Bal. in dicta. l. licet in quinta questio. Dicis contrarium, scilicet quod non debeat fieri remissio aliqua, quia ius utendi est pro concessione iuris, non autem pro fructione facti obligauit concedens usufr. pro hoc lege secunda. lege dare ff. de usufr. Et ideo refert utrum concernat perceptionis effectum, & tunc fiat remissio: aut primum remissionis actum, & tunc non fiat remissio, quia non est impedimentum, secundum Bald. qui ita not. in dicta lege licet. in quinta questio. in uersiculo, sed quid de eo qui emit. C. locati. §. Quanto autem tempore duret usufr. uel usus legatus? Respondeo, dic quod centum annos: quia ista est uita longa ui hominis. ita dicit glossa decimasexta, quaestione centesima possessiones & mouetur per text. in lege an usufr. ff. de usufr. probatur in lege si usufr. municipibus ff. de usufr. lega. Idem dicis in legato usufr. relicto ciuitati uel castello: ut duret centos annos, ut est casus in dictis iuribus. Ultimo adde, quod sicut usufr. constituitur finitur morte usufructuarij, ut §. finitur. institui. de usufr. ita etiam finitur species usufr. constituendi, ut probatur lege Sempronius Attalus. de usufr. leg. & lege qui usufr. in verb. hoc ita se ff. de usufr. quos text. allegat ad hoc Ludou. pro notabilibus in 462. singulari, quod incipit, usufr. consli. Cetera circa istam materiam uide per Azo in sum. C. de usufr. & in toto illo titu. ff. eo. & in cap. fin. & ibi per glo. cano extra de pignori. quia non intendo ipsam hic latius declarare, & c. quia longissima est.

De

a Usufructus:
Adde Alexand.
confli. 66. per to
tum in 3. volu.
Et utrum, &
quando si testa
tor relinquens
uxorem usufru
ctuariam, insti
tuit heredem
utile post mor
tem vxoris, &
vnum alium in
re certa, an va
leat legatum
usufructus, vi
de consil. 58. in
1. & 2. column.
in 5. volumi.

De secunda specie seruitutis mixtæ, de seruitute usus.

Cap. V.

- 1 *Vsus d' finitio quam proprie sit.*
- 2 *Vsus quæplex existat.*
- 3 *Vsus quot modis capiat.*
- 4 *Vsus in quantum seruitus est, quid in se continet.*
- 5 *Vsus domus vel ædium in specie quid comprehendat.*
- 6 *Vsus ædium, habitationis, fundi, seruitutis, pecoris, bonum, armenti, & æqui, quid sint remissione.*

AD secundam itaque seruitutem, mixtâq; est usus accedamus: & ita diffinitur: *¶* Usus est alienis rebus utendi salua rerum substantia. ut probatur in l. j. cum glossa in verb. utendi. ff. de usufruct. nam non dixit fruendi, ad differentiam ususfructus: & ibi not. Diffinit autem aliter usum Archi. in c. quamuis. de offic. deleg. lib. 6. ubi dicit secundum Augustinum, quod uti, est id quod in usum uenerit, referre ad id quod fruendum est. Secundum eum, uti, est quæ sunt ad finem ordinata in finem referre: & illicitus usus abusus uel abusus potius denominandus est. Ista diffinitio ponitur etiam in l. i. sententia rum in princ. in l. j. ca. Sed non conuenit proprie usui, qui seruitus dicitur: ideo primam teneas, & eam declara, ut per glo. & Doct. in l. j. ff. de usufr. & per Cy. C. eo. in rubrica. *¶* Et scias, quod usus est duplex, sicut etiam est usufructus. unus scilicet facti, & alius iuris: ut not. Bal. & Angel. in l. si unus. ff. de condi. inst. Ex quo ibi inferunt, ad quæstionem ingredientis in monasterium, & reseruantis sibi usufructum, uidelicet quod talis ingressus non utatur, quia cum usufructus sit duplex, iuris & facti, intelligitur ingrediens sensisse usufructum facti, qui retinetur conuiuentibus oculis abbatis: & allegauit extraneum Ioan. 22 quæ incipit, ad conditorem. de qua quæstione uide per glo. in l. per seruum. ff. de usu & habita. & aut. ingressus C. de sacrosan. eccle. Item scias, quod uerbum, uti, spectat ad usuarium: uerbum, frui, ad usufructuarium, capiendū frui, pro eo quod est iuris: ut est text. in l. 2. in prin. ff. de usu & habita. non autem pro eo, quod est perceptio fructuum: ut dixi de usufructu. quia usufructus differt a fructu. l. uacce. de euctio. sed ius fruendi utendū spectat ad usufructum: ut est text. in l. uti frui. in prin. ff. si usufructus petat. patet ex diffinitione etiâ usufructus quæ supra retuli, quod falsum simpliciter, quando concederetur uni res pleno iure, eâ clausula ad utendum & fruendum. Nâ tunc clausula non continet cōcessionem: ut l. donationes in concubinam §. species ff. de donatione. nisi adijciatur, ad utendum & retinendum in uita sua: ut l. cum hi. §. uni. de transactio. ita

no. a. Bal. in l. j. in 2. col. uers. nor. quod i usufructus quando. C. de fruct. & lit. expen. quo i. not. bene. Item aduerte, quandoq; quis habet ius utendi fruendi: & aliter habet facultatem percipiendorum fructuum. l. si usufructus ff. de iure dotium. & l. si usufructus sol. matr. & noc. Ioan. And. in add. Spec. in rubrica de præben. ad finem. Et aduerte quia principalis differentia inter usufructum & usum, est quod seruitus ususfructus est plenissima. Nâ ad usufructuarium omnes fructus pertinent: ut l. usufructus legato. ff. de usufructu. Sed ad usum illi tantum pertinent regulariter, qui sunt necessarii. ut insti. de usu & habita. in pri. & l. planum. §. j. ff. eo. tit. & c. Ista tamen uerba, uti frui, per se sumpta, uel simul, aliter capiuntur apud theologos: ut per August. lib. j. de doctrina Christiana. & libr. 10. de trinitate. & habetur etiam lib. j. sententiarum. c. 2. lib. 2. §. de quo ut ibi. *¶* Capitulum autem usus multis modis. Primo pro iure seruitutis, sicut dictum est: & ita loquitur totus titulus. ff. de usu & habita. & insti. eo. cum simil. Secundo capitulum quandoque pro usufructu: ut est text. cum gl. in auten. de hæred. quæ ab inest. & si uero cum ascendentibus. & in aut. de non eligen. secundo nuben. §. j. & §. pro speimus. Tercio capitulum pro commoditate utendi, cum tamen uere non sit usus. ut l. si quis binas. ff. de usufr. & l. si alij. ff. eo. tit. Quarto capitulum pro eo quod quis pro suo usu habet, uel sui usus causa paratum est. & uidetur in l. censoria. ff. de uerborum significat. & l. cum in testamento. de auro & argent. legato. & per Angel. in l. ex factis. la secunda. ff. de hæred. insti. ubi dicit, ea quæ ad usum nostrum referimus, semper intelliguntur esse illico ubi sumus, nisi aliter appareat. allegat nota. in l. sed si non inducitur. C. in quibus causis pig. rati. contrahi. Quinto & ultimo capitulum pro eo, quod dicitur usus communis, sicut est consuetudo: ut l. 2. C. quæ sit longa consuetudo & in c. j. in titu. de feu. cogni. Et propterea dicitur communis usus loquendi & intelligendi. de quibus uide plene per Bartolum in l. Libeo. ff. de supel. lega. & habetur in l. librorum. §. quod tamen Cassius. de legat. 3. *¶* Sed sciendum est, quod contineat in se usus, in quantum est seruitus. Dic in genere: ut colligitur de diffinitione quam supra tradidi. & habetur insti. de usu & habita. per totum. & ff. eo. dem. per totum. & d. l. plenum. §. j. & l. per seruum. §. usque ad finem l. diuus. §. j. eodem titulo. *¶* Sed in specie, quid contineat in se usu domus uel ædium? Dic ut l. j. & 2. ff. de usu & habita. & insti. eodem tit. §. item is qui ædium. & in l. diuus. §. j. ubi est casus not. in l. si domus. & in l. si filius fa. eo. tit. & in d. l. 2. est glo. no. qd no. quod non potest inducere ganeas seu meretrices usufructuarium, uel usuarium, nec etiam scholaris socius in domo conductas: sicut nec uicinus potest multa uicinia meretricis in domo: ut not. Guil. de Cu. Bal. & Doc. in l. 2. de sum. tri. Itē nec socius potest tenere concubinam: ut not. Bal. in l. si conuenerit. pro socio. nec inimicus socij: argument. l. si pendente. §. j. ibi, quod contumeliose

meliose ad vsumfru. nec aliquam personam, per quam possit inferri contumelia socio vel domo proprietario, per illum text. quem bene not.
 6. † Quid autē contineat vsum adium seu domus, vide in l. arboribus. alias l. x. quissimum. §. sed si adium. cum sequen. vsque ad finem. de usufruct. Item quid contineat vsum habitationis vel habitatio, vide l. cum antiquas. & l. habitatio. C. de usufr. & insti. de vfu & habita. §. sed si cui habitatio. & l. si habita. ff. eodem titu. de quo dic, vt plenius dicam in sequenti seruitutis specie mixta. Item quid de usu fundi, vide in d. l. si habitatio. §. si vsum. & l. fundi. ff. de vfu & habit. & in ff. eo. in princip. Item quid de vfu serui. vide instit. eod. §. is ad quod. in l. per seruū. in princip. & l. seruus. & l. si legatus. §. seruo. ff. eo. Itē quid de vfu pecoris, vide in l. plenum. §. sed si pecoris. Item quid de vfu boum & armenti & equi, vide in d. l. plenum. §. sed si bou. & §. equitij. Item quid de vfu aquarū, vide in l. diuus Adrian. Item quid de ministerij vfu & operarum serui, vide in dicta l. plenum. §. si vsum. & §. operas. cum l. se q. ff. de istis duobus dicitur in sequentibus. Hæc de seruitute vsum, quæ est secunda species seruitutis mixte, dixisse sufficiant.

De tertia specie seruitutis mixte, videlicet de seruitute habitatoris.

Cap. 6.

- 1 Habitatio ab vfu in quo differat.
- 2 Legauerit & promiserit si quispiam alicui habitationem, an proprietatem relinquere videatur.
- 3 Domus ad habitandum, vel pro sua habitatione si alicui legatur, vel etiam alimenta, quid iuris.
- 4 Domus commoditas multis modis legari, vel concedi potest.
- 5 Testator si uxori domus habitationem reliquerit, de qua non liquet, cum plures domos habeat, de qua sensisse videat.
- 6 Testator si domus suæ habitationem vel vsum fructum uxori reliquerit, deinde eodem testamento eandem domum alteri legauerit, an ex hoc legato vsum fructum vel habitatio eidem uxori ad præsentia videatur.
- 7 Testator si dixerat, relinquo uxori mee habitationem in domo cum filiis suis, nunquid talia ex tacita defuncti voluntate etiam alimenta habere debeat.

^a Habitatio. Adde Alexand. in j. vol. conf. j. in j. col. & in 2. vol. conf. 12. p. torum. Et Cor. cōf. 154. i. 4. vō.

DI C T A M V S nunc de alia specie seruitutis mixte, quæ est species tertia, & vocatur habitatio. Ista habitatio a est ius proprium & speciale, diuersum ab usufructu & vfu. vt est text. in l. cum antiquitas. C. de usufr. & insti. de vfu & habita. §. sed si cum habitatio. & est seruitus usufructu. & vsum; vt probatur instit. de vfu &

habita. in rubrica. & in §. penul. & ibi hæc de seruitutibus. & in rubrica C. de usufructu. Nec dicitur seruitus personalis: secundum Azo. in summa. C. de usufructu. vers. nunc de habitatione videndum est: secundum Cy. in rubrica. C. eod. titu. probatur in l. j. ff. de serui. & no. gloss. in l. si quis binas. ff. de usufructu. Sed proprie dicitur mixta, vt dixi, quæ debetur a re personæ: vt not. gloss. in rubrica ff. de serui. & sentit gloss. ij. instit. eodem. & constituitur hæc habitatio, vt vsum, & usufructu. & vsum in domo, secundum Azo. in summa, C. de usufructu. non tamen est usufructu. nec vsum, sed est quoddam ius propriū, & speciale, & diuersum habens naturam: vt dicit text. in d. l. antiquitas. licet in quibusdam cōueniant. † Nam differt habitatio ab vfu ut. in hoc, quia vsum fructu. capitis diminutione perit, non vtendo: vt l. corruptionem. C. de usufructu. insti. eo. §. fin. Habitatio autem nunquam nisi per solam mortem: vt l. si habitatio. in princip. ff. de vfu & habitat. & l. habitatio. C. de usufructu. Et est ratio: quia habitatio non perditur capitis diminutione: quia est species alimentorum: & in alimentis potius attenditur factum, quam personæ conditio: vt l. legatum. ff. de capi. diminut. Item quia non perit non utendo. dic. ratio est propter fauorem alimentorum, ex quo est pars alimenti, vt dixi. Item est alia ratio, quia usufructus recipit dominationem ab actu & ab vfu: & ideo per non usum tollitur, sed habitatio prout est ius, est seruitus, & non recipit dominationem ab actu, sed ab habitu & potentia habitandi. Item habitatio recipit magis denominationem a persona secundum Guil. de Cu. & Bald. in d. l. cum antiquitas. sed in hoc concordat usufructus, & habitatio, quia sicut usufructuarius potest alteri locare vsum fructum insti. de vfu & habitat. in fin. principi. ita & qui habet habitationem. vt est text. in dicta l. cum antiquitas. insti. de vfu & habitatio. §. sed si cui habitatio. Item seruitus habitationis differt ab vfu, seu seruitute vsum, quia vsum locare non potest. vt instit. de vfu & habitatio. in fine princip. sed ille qui habet habitationem, sic, vt dicit l. cum antiquitas. & insti. eod. §. si cui. & etiam commodare potest. text. est in l. prima. §. item commodatū. & ibi Docto. ff. commodat. Vsum fructu. autem habitationis significat idem quod habitatio. & idē importat vnum, sicut aliud: vt est casus in d. l. cum antiquitas. & ideo quod de vno dicitur, de alio dictum esse intelligatur. † Sed nunquid legando vel promittendo quis habitationem videatur relinquere proprietatem? Dic secundū gl. in d. l. cum antiquitas. quod si legans vel promittens erat solitus domū suam vocare habitationem, sicut sunt quidā qui fundum appellant possessionem, respiciendo potius ad proprietatem, quam ad nudam possessionem. vt l. inter dū. de verborum signifi. nam tunc proprietatem videtur legatū vel promissū, al'as non. prout ibi dicit Bar. esse menti tenendum. Vel dic secundū Bal. & Doc. ibi aut vocabulum attribuitur rei. verbi gratia. testator dicit, lego habitationem

tionem meam, & conſignat domū & tunc vide-
tur legata proprietat. Aut non attribuitur hoc
vocabulū toti rei, ſed cuidam iuri in re: vt quia
dixit habitationem talis domus, tunc non vide-
tur legata proprietat. allegat l. Seiz. §. Caia. de
fun. inſtru. & l. concubinam. §. qui quatuor. de
legatis 3. & idem habetur per glo. & Doc. in l.
1. ff. commoda. ¶ Quid autem ſi legetur do-
mus ad habitandum, vel pro ſua habitatione,
vel alimenta? vide plene per Bar. in l. dona-
rio. in concubinam §. ſpecies. de donatio. & p.
gl. Bart. & Doct. in l. cum hi. §. ſi. de tranſactio.
& in l. ſi mulier. C. de iure do. & per Flor. in l.
Proculus. & in l. ſi quis ira legauit. de vſuf.
¶ Ex prædictis omnibus collige, quod commo-
datus poteſt multis modis legari vel concedi.
Primo quando relinquitur vſuf. domus, & tūc
idem quod in aliis rebus, in quibus relinquitur
vſuf. fructus. Secundo relinquitur aliquando
vſuf. domus. Et quid in hoc contineatur, dixi
ſuprà in materia ſeruitutis uſus, in fine. ¶ Et ad
de. quod ſi teſtator relinquit vxori habitatio-
nem domus, de qua non apparet. Dic quod ſi
habet vnam in domicilio, aliam extra, in dubio
videtur ſenſiſſe de illa, quæ eſt in domicilio: vt
probatur in l. quæ eſt condi. §. 1. ff. de conditio-
nib. & demonſtrat. & ita tenet Baldus, & Imo.
in l. ſi domus. de legatis primo. in princip. Et ſi
plures eſſent in domicilio, electio eſſet hæredis.
vt d. l. ſi domus. in prin. Tertio ſolet relinqui
habitatione talis domus, quam habeo in tali lo-
co: & tunc non venit dominium, ſed commo-
ditas, quæ eſt ius ſepararum ab vſuf. & ab vſuf.
l. cum antiquitas. C. de vſu. niſi ex cōmuni vſu
loquendi legantis aliud apparet, vt ſuprà dixi.
Item in tali legato habitationis non veniunt
hortus, licet aditum ad illum haberet per illam
domum, ut eſt tex. in l. olympico. ff. de ſeruit.
vrb. præd. Et ibi hoc not. Doct. quod intelli-
git ibi Floria. niſi iudicaretur domum accede-
re. vt l. prædictis. de leg. tertio. §. penul. Et adde
quod dicam in verſic. dubitari poteſt. Quarto
nonnunquam relinquitur habitatio, quam quis
habet in tali loco vel dicitur, relinquo habita-
tionem meam, & tunc venit proprietat, ſecun-
dum Guliel. Bald. & Doct. in d. l. cum antiqui-
tas. Et propterea ſit cautus teſtator uel nota-
rius, quomodo loquatur. Quinto quandoq;
relinquitur vſuf. fructus. habitationis, & tunc idem
eſt, ac ſi relinqueretur habitatio talis domus. &
tunc non eſt propriè vſuf. fructus. caſus eſt in d.
l. cum antiquitas, &c. ¶ Sexto ſæpe relinquitur
domus ad habitandum, vel pro ſua habitatione,
& tunc dic. vt per Bart. in l. libertatis. de ci-
uile. legat. & in alijs locis, de quibus ſuprà. Se-
ptimo & vltimo relinquitur aliquando do-
mus b in gaudimentū & de hoc dic. vt dixi in
materia vſuf. ¶ Sed contra prædicta dubi-
tari pōt. Quidam relinquit vxori habitationē
vel vſumfructum domus ſuz: deinde legauit in
eodem teſtamento eandem domū alteri, an per
iſtud legatum videatur ademptus vſuf. vxori
vel habitatio? Dicas quod non. caſus eſt no. in

l. Sempronio. in princ. de vſuf. lega. & ibi per-
batur, quod legato generali vſuf. vel habita-
tionis, non derogatur per legatum ſpeciale ip-
ſius rei. & dicit ibi Barto. quod iudicio ſuo ille
text. non eſt alibi. Idem tenet Ludouic. Pon-
ta. in ſuo ſingulari 461. quod incipit, an legato
generali. qui allegat etiam ad hoc legē, ſi alii.
in princip. eod. tit. quod not. ¶ Item dubitari
poteſt, quid ſi teſtator ita dixit, Relinquo vxori
meæ habitationem in domo cum filijs ſuis,
iuxta l. ſi mulieri cum liberis. de vſuf. accre. an
iſta debeat habere alimenta ex tacita volunta-
te defuncti, quæ in obſequio filiorū eſſe debet?
vt l. ſed ſi homo. §. ſi. de condit. & demon. ergo
debet ab eis alii. etiam propoſito, quod eſſet a-
lia, quā mater. puta amica. quia hoc eſt in re-
compensatione laboris. vt l. Seio. de 2. leg. &
ff. commo. l. in rebus. §. pe. & l. idēq; §. Labeo.
ff. manda. & l. quoniam libri. C. de teſti. ſecūdm
Bal. quia ita no. in l. ſi. in 2. col. in prin. de indi-
viduitate. Poſtremo ſcias, quod ille qui habet
habitationē, dicitur poſſidere, etiā ſi nō habeat
aditum ex publico. l. ſi duo. §. ceterū. ff. vt poſ.
Et ita hoc no. Bart. per illū text. qui dicit, quod
ſæpe contingit quod teſtator relinquit vxori
habitationem certæ partis domus, etiam dicit
quod illā partem poſſideat, etiam ſi nō habeat
aditum ex publico. quod eſt nota.

De ſeruitute miniſterii ſeu ope- rarum, an ſit realis uel per- ſonalis. Cap. 7.

1. Quidam quid eſt, quod in ſacto conſiſtit.
2. Opera ſeu miniſterium ſeruatorum qualiter & in
quibus conſtituatur: & qualiter reſtituatur,
& amittantur, & niſi iū

TRIA ſeruitutum genera eſſe diximus, de
quibus hætenus tractatum eſt. Quidam ta-
men dixerunt aliud genus ſeruitutum reperi-
ri, ſcilicet miniſterium, ſiue operam ſeruatorum,
de qua dubitatur vtrum ſit realis, vel perſona-
lis, & dicit Cynus in rubri. de vſuf. fruct. quib. dā
tenere, quod ſit realis: quia perſonalis ſeruitus
non tranſmittitur ad alium: vt ff. de vſuf. le-
gato. l. ſecunda ergo, &c. Alii dicunt, quod eſt
perſonalis. nam ſeruitutes reales ſunt perpetuæ.
vt ff. de cenſibus. l. forma. ſed ſeruitus illa
non eſt perpetua, ſed mortuo ſeruo extingui-
tur. ergo, &c. Dicit Petrus de Bellapertica in
d. rub. de vſuf. vt ibi reſert Cyn. ſi volumus te-
nere, quod ſit ſeruitus, tutius eſt tenere quod
ſit realis. ſed tamē ipſe credit, quod non ſit ſer-
uitus: ſed eſt potius quædam modificatio, quā
dominus cōpellitur pati vti ſeruitutem in ſer-
uo, tamen non eſt ſeruitus. & hoc dixit lex. nō
in libero homine nulla ſeruitus cadit. de con-
ditio. & demonſtratio. l. Titio c. §. Titio cen-
tum. & tamen miniſterium liberi hominis po-
teſt legari vt l. tertius. de vſuf. fruct. legato. & vi-
detur

a Alimenta.
Vtrum alimen-
ta debeant præ-
ſtari de fruſti-
bus, an vero de
proprietate, vi-
de Ale. cōſ. c. in
vlt. col. in 1. vo-
lu. Et vtrum il-
le, cui debent
præſtari alimen-
ta, in domo hæ-
redum debeat
operari ad cō-
modum hære-
dū, & quomo-
do intelligatur
talis diſpo. Ale.
in conſ. 3. in 1.
col. in 4. vol. &
in 1. vo. cō. 100.
in 1. col. per to-
rum. vbi cōclu-
dit, quod de-
bet præſtare ſer-
uitia in domo
ſecūdm qua-
litatem ſuz p-
long.

b Domus. Al-
de Corneum in
2. vol. cōſ. 244.
inci. videtur
prima. Et do-
mus ſignificat in
iure varijs mo-
dis, in conſ. 55.
in 1. vol. Et A.
lex. in conſ. 48.
in vlt. col. in ſi

deur innui de operis seruorum. l. prima. ubi dicitur, quod est quoddam quid, quod in facto consistit. unde non est propriè seruitus secundum eum. & ita voluit in effectu gl. in l. si quis binas. de usu. & ita tenet Cynus, & Baldus, & communiter Doc. in dicta ruorica. C. de usufr. qui dicunt, quod est potius quædam obligatio personalis seu ius personale: & ideo contra impediendum non datur actio confessoria, sed actio personalis & iniuriarum. argument. l. qui pendentem. de action. empti. Et de hac materia, scilicet qualiter ministerium sine opera seruorum constituitur, & in quibus & qualiter re stituitur & amittitur, vide plene per Azo. C. de usufr. in summa, in vltima col. versiculo, sequitur videre de ministerio. vsque ad finem. ubi vide, qui clarè loquitur. Dicitur etiã quod aliud genus seruitutis reperitur, quæ debetur à persona rei, ut puta, Relinquo Titio centum ve a monumento meo non recedat. l. Titio centum §. Titio. ff. de condit. & demonstrat. & no. gl. in rubr. de serui. & glo. secundo institution. de seruit. in princip. sed illa non est propriè seruitus, prout capitur in materia nostra: & ideo istam & præcedentem non connumerari inter genera seruitutum, &c.

De quibusdam obligationibus, an illæ dicantur seruitutes.

Cap. 8.

- 1 *Constituas si quispiam mihi, quod in fundo suo omni anno vnum frumenti staurum recipiam, vel vnum pomum in viridario, an huiusmodi seruitutes dicantur.*
- 2 *Promiserit, si quispiam mihi seruitutem pecoris appellandi ad fontes causa, agri mei stercore di, an hoc seruitus esse dicatur.*
- 3 *Promiserit si quispiam alicui seruitutem de coquendo panem in furno suo pro tota eius familia, an hoc etiam seruitus dicatur.*
- 4 *Promiserit si aliquis alicui, quod per pontem suum sine gabella transire posset, sicuti promiserit Veneti Placentinis, an hoc seruitus dicatur.*
- 5 *Pedagium colligere an seruitus debita colligentis existat.*

Hic videndum est de quibusdam, ut promissimus, obligationibus, an sint seruitutes. Et primo, si aliquis constituat mihi in fundo suo recipiam omni anno vnum staurum frumenti, vel quod pomum percipiam in viridario suo. & Petr. de Bellaper. rubr. C. de usufr. dicit quod est seruitus innominata, ex qua oritur contra tertium impediendum actio confessoria. vt l. Mela. §. si de alimen. & ciba. lega. & idem tenet Bal. in l. si plures. in 4. col. C. de condit. inser. Sed idem Bart. in dicta rubr. tenet, quod non sit seruitus, sed obligatio personalis: & me

lius. de quo dic, vt ibi plene, & per Cy. & conclude, vt dixi supra in illa q. quomodo cognoscatur an seruitutes sint iurales & prædiales, in tertio casu principali, ubi plenius hoc declarauit. Et secundo, quid si promissisti mihi seruitutem pecoris appellandi ad fontes causa agri mei stercoreandi, an sit seruitus? Glo. dicit quod non sit de seruit. in l. pecoris Bal. contra in d. l. si plures. in 3. col. de hoc dic vt per Doct. in d. l. pecoris. & in l. vt pomum. de seruitu. & in l. Mela. §. fin. de alimen. & ciba. & dixi in dicto 3. casu principali. Et tertio, quid si aliquis promissit seruitutem de coquendo panem in furno pro tota familia? Et Cyn. tenet, quod non sit seruitus: quia non concernit res necessarias: & ideo vendito per ipsum furno, emptor non tenebitur me pati, quia seruitutes sunt inducæ propter necessitatem rerum: sed furnus non indiget pane, vt ibi male decoquatur. & male dicit secundum Bal. in d. l. si plures. in quarta column. de conditio inser. quia secundum eum, est seruitus, quæ debetur à re personæ, sicut est illa, quod possum de agro tuo recipere millesimam fructuum, vel vnam corbani. & dic secundum Petr. quod erit seruitus innominata, quia genera, seruitutum multo plura sunt, quam quæ specialiter enumerata sunt, & nominata. l. tertia. §. genera. de acquirend. possessio. Ego credo, quod possit dici seruitus usus, ex quo est ad necessitatem familiæ introducta: per ea quæ dixi in quæst. quomodo cognoscatur seruitus realis. & adde quod statim dicam in sequenti diuisione seruitutum. Et quarto, quid si promissisti, quod per pontem tuum possim transire sine gabella? sicut dicitur quod Veneti concesserunt Placentinis transitum per quendam pontem, qui tunc possidebatur per Venetos, absque solutione alicuius vectigalis. de hac questione vide per Bald. in d. l. si plures. C. de condit. inser. in iij. column. vers. item seruitus est, si per pontem tuum. dic vt ibi. Et quinto verum colligere pedagium, sit seruitus debita colligentis? Dic quod non, quia seruitus nostra est pati, non exigere. vt l. quoties. la prima. de seruit. Sed est quædam iurisdicção ordinaria, conscripta loco: & ideo ponte destructo sine spe restitutionis, non possunt exigi vectigalia à transeuntibus, nisi ubi erat pons, de nouo sit restructus, quia locus in quo erat iurisdicção limitata, id est, ipse pons, in rerum natura deficit. & omnia loca naturalia sunt libera transeuntibus. sicut quemadmodum seruitus amittitur. l. si locus §. finali. Si autem in loco veteri restructus pons, tunc vectigal ipso iure reuocatur, siue restituitur in integrum. vt dicta l. si locus. vt not. Bald. singulariter in d. l. si plures. in 3. column. vers. vidi dubitari C. de conditio. inser. quod est not. Explicata est prima generalis diuisione seruitutum, cum his quæ ad eam pertinere visa sunt: nunc de reliquis dicemus.

Cap. 9.

- S**E C V N D A diuifio feruitutum eſt. Nam
quædam feruitutes ſunt nominatæ: quædā
innominatæ. vt notat. gl. in l. penul. § prædiū.
de feruitut. ruſti. prædio. & ibi per Doct. & per
Cyn. & Bal. & Doct. in rubrica. C. de viſuſu.
per Bal. in diſta. l. ſi plures. in tertia columna.

¶ Et dicitur qd seruitutes urbane nominate sunt illæ que ponuntur in l. prima, in principio, de seruit. urbano. prædiorum innominate verò sunt illæ rusticæ que ponuntur in dicta l. prima §. in prædiorum eod. titul. Et nominate dicuntur secundum Paul. de Calt. in l. j. proxime allegata, quia sunt nomina iuris, vt iter, actus, viâ, aqua ductus, & similes: de innominatis ideo dicuntur, quia illa sunt nomina actus, non nomina proprie, sicut sunt aque, haultus pecoris ad aquam compulsi, jussu pacendi, ealcem coquendi, & arenam fodiendi: de quibus fit mentio in dicto §. in prædior. Denominantur ergo illæ seruitutes ab ipso actu vtendi: sicut videmus, quod quedam sunt maleficia nominata, vt furum saltum, & similia; que sunt nomina iuris.

quod de iure non possis facere fenestram in
auro communi, uel cum nō possis id quod de
iure posses ;puta promittis non facere fene-
stram in fundo tuo proprio. iuxta l.quoties. la.
prima. ff. de serui. & similes sunt nominate.

- De servitutibus diudivis
& indiuiduis,
Cap. 10.

- T**ERTIA diuisio feruiturum hæc est. Nā
quedam sunt diuisus, quedam indiuisi.
† nam feruitus vñusfructus est diuidua: & ex
re feruitus sunt indiuisi. vt est textus in l.
prima §. vsus fructus. ff. ad l. Falcidiam. & in l. istu
pulation. non diuiditur. in principio. ff. de
verborum obligatoribus. Et quæ sit ratio dif
ferentia, dic quod est ista scđum Doctores,
in dictis iuribus. quia tantam vtilitatem asser
vñusfructus respectu partis, quantum eorum
respectu totius. quod non est in aliis feruituri
bus. Nam vsusfructus consistit in commodo
fructuum, quos percipiuntur: si percipiuntur:
vt si percipiuntur decem corbes frumenti, vel
fœni, tñtam vtilitatem habeo de vna corbe re
spectu vnus, quātam de decem respectu decē.
Sed aliæ feruitures tam reales quam persona
les consistunt in commodo necessitatis. nam
prædiales debentur iuxta necessitatem, vt l.
pecoris. cum l. sequenti. de feruitu. ru. prædio.
& personalis, cum vsus debetur secundum ne
cessitatem personæ. vt l. plenum. ff. de vsu & ha
bitatione. Necessitatis autem est indiuisibilis.
Nā si ad sustentationem vnus necessarius sunt
omni die duo panes, non habendo nisi vnum
continuo. nō haberet tantā vtilitatem ex illo res
pectu duorū. qm̄ ex duob. sũtētaretur, & uiue
ret insolidis: sed ex illo nō sũtētaretur, p̄p̄ea, q̄
nō pōt pro parte uiuere, p̄ parte mori. & hæc
est

est ratio l. vsus pars. ff. de vsu. & habit. Alia ratio assignata per Albe. de Ro. in d. l. j. §. vsu ad l. Falci. inter vsu f. & vsu. quia vsu. ab initio. ff. de vsu. Vnde sicut dominium potest diuidi, & ita vsu. sed vsu plus habet facti quam iuris. & ideo pars in eo venire non potest. d. l. j. vsus pars. ¶ Ita enim quæ sunt facti, non recipiunt diuisionem. ut l. is qui ducenta. §. quædā. ad l. Falci.

De seruitutibus urbanis & rusticis, & quæ dicatur etiā seruitutes urbanae.

Cap. i.

- 1 Seruitutes urbanae, & rusticae quare dicantur.
- 2 Prædium urbana vel rustica, quæ nominentur.
- 3 Stabulum an prædium urbanum dicatur.
- 4 Hortus an prædium urbanum vel rusticum appellatur.
- 5 Horreum an prædium urbanum denominetur.
- 6 Campana an prædium urbanum vocetur.
- 7 Nautæ an prædium urbanum existat.
- 8 Molendinum an prædium urbanum sit.
- 9 Area an prædium urbanum dici possit.
- 10 Seruitus urbana qualis sit, & quomodo noscatur.
- 11 Habeam si ius emidi per fundum tuum ad domum meam, an hoc seruitus esse dicatur.

a Molend. Quæ sit ratio statutorum disponendi quod molendina non possint fieri nisi dimissa certa distantiâ inter vnū & aliud, Alex. consil. 22. in 2. col. ubi ponit de mensuratione fieda, hoc casu, an p. aerem, vel quomodo. Et ex quo flumine licite possit trahi aqua ad molendina. vide Cor. consil. 248. in 4. volum.

Stabulum

Stabulum

Stabulum

QUARTA diuisio principalis seruitutū est. ¶ Quædam enim sunt seruitutes urbanae: quædam rusticae: ut probatur in ci. de serui. rusti. prædio. & communia præ. tam ru. & insti. de serui. in prin. & §. urbanorum. cum si. & dicuntur urbanae rusticae, quia non possunt esse sine prædio urbano vel rustico. text. est in l. communia prædi. & insti. de serui. §. in rustico rum. versic. ideo autem. quod intellige, ut no. per gl. & Doc. in d. l. j. ¶ Quæ autem dicuntur urbana prædia vel rustica? dic urbana dicuntur omnia ædificia habitandi causa facta, ubicunq; sint, siue in villa, siue in ciuitate. quia urbanū prædiū locus non facit, sed materia. text. est in l. urbana prædia. de ver. sig. & no. gl. in l. eo iure. §. stabula. quib. mod. pig. tac. cōtra. Rustica aut prædia sunt, quæ fructuū percipiendorum causa fiunt ut probatur in d. §. stabula. Ita notat

5 Azo in summa. C. de serui. §. j. ¶ Sed quid de stabulo, si est iunctum domui, & sic gratia habendi est prædium urbanū? ut d. l. urbana. alijs diceretur rusticū. text. est cū gl. in d. §. stabula.

4 ¶ Quid de orto? dic si plurimū in redditu est, puta quia in eo sunt vites, oliueta, vel in eo seminatur frumentū, vel nascitur fructus venales: & tunc dicitur rusticum prædium, etiam si sit in ciuitate. secus, si esset sicut est viridariū, & fructus non venditur. ut probatur in d. l. urbana prædia. de verbor. sig. ¶ Quid de horreo? dic esse præd. urba. ut l. si horreū. cū seq. in qui.

6 cap. p. ta. cōtra. ¶ Quid de cāpanea? dic qd si est destinata ad vsu. hominū, esse prædium urbanū, ut in ea quis non possit capi pro debito ciuitatis, sicut in domo non possit l. pleriq; de in ius vocan. quia tunc venit appellatione domus. Si aut est destinata ad aliū vsū, puta bonū vel pecoriū, & tunc est rusticū prædiū, & tunc possit in ea capi. ut probatur in c. 2. si duo fratres. in ci. de duob. fratrib. de nouo be. inuesti. & no. Ludo. de Ro. in l. j. §. domū. ad syll. qd ego intelligo, nisi esset iuncta domui, vel esset cāpanea, in qua ab vna parte esset domus, ab alia stabulū: per tex. cū gl. in d. l. eo iure. §. stabul. in qui. ca. p. tac. cōtra. ¶ Quid de nau? videtur qd magis urbano qd rustico prædio cōparetur: argu. l. j. §. si quis de nau. de vi & vi ar. fm Bal. in l. certi iuris. in 3. col. C. loc. & hoc videt probari in l. pe. §. si de his qui deie. vel effu. licet nō sit proprie domus, quæ cōsistit ex solo tecto & pariete. ut l. cū qui edes de vsuca. de quo vide p. Ludo Pō tanū in d. §. domū. ¶ Quid de molendino? dic potius, qd est prædiū rusticū, qd urbanum. Idē in fundo rurali, secundū Bal. in d. l. certi iuris. in 3. col. qd intellige, nisi coniunctū domui. p. no. in d. §. stabula. vel nisi in molendino habitaretur, sicut multi faciunt. ¶ Quid de area? dic si est causa fructuū, in quo frumentū excutitur: & tunc rusticū prædium reputatur. ut l. j. §. fin. de serui. C. sed si esset area, quæ proprie curtis seu curia appellat, quæ sit in domo vel domui coniuncta, credo qd urbanū prædiū dici possit, ex qua pars domus reputat urbana. pro quo facta cit qd no. Azo. in summa. C. de serui. §. j. ¶ Sed quō cognoscetur quæ sit seruitus urbana? dic ex qualitate prædiū cui seruitus debetur, nō ex qualitate eius qui seruitutē debet. Nā talis est seruitus, quale est prædiū cui debetur: qm seruitus denominatur a prædio dominatē, cui debetur a digniori. ut probat in l. j. §. area. & ibi hoc no. gl. Dy. & Ang. & Doc. de serui. ru. præ. & Albe. de Ro. in l. de pupillo. §. sextus. de no. ope. nun. l. qui viā. eodē tit. & Pau. de Cast. in l. j. communia præ. & habetur per Doc. in §. æque. insti. de act. Sed urbanae seruitutes sūt, quæ prædijs debentur urbanis: rusticae quæ debentur prædijs rusticis. Nā ad hoc, ut sit seruitus urbana, necessariū est, quod sit prædium urbanum, cui debetur seruitus, & quod ei debetur ut urbano. Si enim iter, vel via, quæ rusticae seruitutes sunt: ut l. j. de ser. ru. præ. debentur domui: tamen quia deberi possunt, non intuitu ædificiū, sed soli, nihilominus rusticae seruitutes dicuntur. arg. de ser. ru. præ. l. certo generi. similiter dicendum est in rustica seruitute. Nam & illa ideo tantum dicitur rustica, quia debetur rustico prædio, non intuitu ædificiū alicuius, ut probatur in l. j. de ter. vr. præ. ubi dicitur, quod stillicidium auertendi in teetum vel in aream uicini, seruitus urbana est: & quandoque potest esse, quod area sit prædium rusticū in villa vel in vrbe: ut dixi in uer. quid de area. Sed tamen quia urbanū est prædiū, cui seruitus debet, dicitur urbana seruitus. si rusticū erit prædiū, cui

cui seruitur, dicitur rustica seruitus. exempli, est ædificium gratia fructuum percipiendorum, & ei urbana seruitus debetur, vel ut ipsi liceat alius tollere, vel obicere parietem vicini, vel ut cloaca habeatur per vicini domum, ad aquam aquæ fundi mei rustici accedat, dicitur seruitus rustica. de serui. rust. præ. l. 1. 2. & no. Azo in summa C. de ser. §. j. ¶ Sed quid si habeo ius eundi per fundum tuum ad domum meam, an tunc dicitur seruitus urbana? Et videtur quod sic, per prædicta. Nico. de Ma. in §. que. insti. de act. tenuit cōtrarium scilicet, quod sit rustica seruitus, quia debetur à solo tuo mensicus dicit ipse, si debeatur superficiem domus meæ, & sic ædificio: quia tunc bene diceretur urbana. allegatur l. ergo. cum seq. de ser. rust. præ. l. seruitus in solo. quæ est l. 2. de ser. rit. generali. Ego autem in hoc sic puto esse dicendum: Aut habeo ius eundi per fundum tuum in domum meam, quantum ad superficiem, aut quantum ad solum seu aream, aut simpliciter ad domum meam. Primo casu non habet dubium, quod est dicenda seruitus urbana. Secundo casu, quantum ad solum, seu aream tantum: & tunc aut est area gratia fructuum iuxta l. si §. fin. C. de ser. puta quia promissisti, quod venire posses cum plautro ad aream meam per fundum tuum: & tunc quia talis area dicitur esse prædium rusticum: ut dixi supra in uer. quid de area. & tunc erit seruitus rustica. Aut est area seu curia nec gratia fructuum, sed animalium, sicut est curia animalium anserum & simi. & puto quod etiam iudicari debeat seruitus rustica: quia talis curia dicitur potius rusticum, quam urbanum, etiam si esset in ciuitate, per ea quæ dicta sunt supra. & his duobus casibus potest procedere quod dixit Nico. de Ma. Aut est area seu solum non gratia fructuum vel animalium, sed pro usu domus: ut quia per eam itur ad superficiem, sicut communiter sunt curiæ in ciuitatibus: & tunc teneo quod sit seruitus urbana: quia talis curia seu area debet dici urbanum prædium, ut dixi supra, in uer. ficul. quid de area. Tercio principali, quando simpliciter habeo ius eundi per fundum tuum ad domum meam: & tunc teneo indistinctè, quod sit dicenda seruitus urbana, ex quo debet domui, & sic fundo urbana, per ea quæ sunt dicta supra.

De seruitutibus realibus & prædialibus, & in quo simul conueniant, & quæ sit earum natura. Cap. 12.

- 1 Natura omnium seruitutum quænam sit.
- 2 Aqua cadens in curte tua naturaliter, si per se ad curtem meam currat, an licitum sit mihi aliquid facere, per quod aquæ decursus impediat.
- 3 Promittens solam patientiam, aut per alia uerba

seruitutem promittens, non uidetur seruitutem constituisse, sed personaliter obligare.

- 4 *Seruitus in bonis nostris non est, nec extra bona.*

- 5 *Seruitus nunquid locari possit.*

C R E A istas seruitutes urbanas & rusticas, quæ reales sunt, & prædiales appellantur, ut sepe dictum est, aliqua videamus, quæ ipsis simul conueniunt, & communia sunt: postea de his tantum hoc libro dicemus, quæ urbanas seruitutes contingunt. ¶ Et primo videamus, quæ sit harum seruitutum natura. Et dic quod in hoc est, ut quis aliquid patiat: puta quod possim mittere tignum in pariete vicini, aut ut aliquid non faciat, puta altius non colli. ut est casus in l. quoties. la prima. de seruit. & probatur in l. 1. in fin. de aqua plu. arc. & in l. in testamento. aliàs incipit potest. communia prædio. non autem est ea natura, ut aliquid faciat quis, ut veluti viridaria colat: aut amœniorem prospectum præstet: ut est tex. in l. quoties. §. fin. Fallit hoc in seruitutibus oneris debendi: ut l. eum debere columnam. de seru. vr. præ. de quo vide per Floria. & Doc. in d. l. quoties. & plene per Bart. in l. 2. §. apud Labeonem. de aqua plu. arcen. Item ea est natura harum seruitutum realium, ut si inter sit vicinorum, qui seruitutem sibi debent volunt: aliàs si nec hominū, nec prædiorū inter sit, seruitutes non ualent, veluti ne per fundum tuum eas, aut ibi constituas: & ideo si mihi concedas ius tibi non esse in fundo tuo uti frui, nil agitur, aliter, si concedas mihi ius tibi non esse in fundo tuo aquam querere minuen de aquæ meæ causa: est textus in d. l. quoties. in princip. & ideo si uendo tibi domum cum pacto, ut non possis ibi exercere tales artes, si ex hoc cōsequor aliquam utilitatem, quia in alia mihi remanente similem artem exercebam, ualet pactum: aliàs secus. non ualebit ergo talis conuentio tanquam seruitus, cum non sit prædium dominans: licet valeat talis conuentio, ut obligeris tu & hæres tui: ut no. Bart. in l. venditor. communia prædio. Et eodem modo, si conuenisti mecum, ut non possis facere fenestram in tuo pariete, per quam possis inspicere me in arte mea vel in camera: ualet ista conuentio, si mea interest propter honestatē: quia uon possum liberè uti domo mea, cum homines nolint in omnibus uideri. & iste casus potest quotidie contingere secundum Pau. in d. l. quoties. Sed si non interuenisset conuentio, licitum est facere in suo, dummodo non tangeret ex alieno: licet ex hoc alienum incommodaretur: ut l. altius. C. de serui. ad quod vide quod dicam infra, de seruit. alius non tollendo.

- 2 ¶ Ex hoc sequitur, quod si aqua cadens in curte tua naturaliter, & per se currit ad curiam meam, licitum est mihi aliquid facere per quod impediat fluius seu decursus aquæ, & remaneat in tua curte. argu. optimum in l. 1. §. sunt qui putant. ff. ne quid in flumi. publi. dommodo nil tangam de tuo, facit quod no. de damno.

4 Seruitus. Adde Alexand. consi. 176 in 2. volum. Et in 1. col. Et quomodo ius seruitutis acquiratur, consi. 13. & consi. 28. in 3. col. in prin. & in §. & est ratio.

no infec. l. Proculus. secundum Pan de Castro. ita not. in d. l. quoties. la prima. de seruit. quod est no. Quod autem dixi, quod non est seruitus vel conuentio, nisi inter sit, procedit quando continet non fieri. in d. l. quoties. secus si continet fieri: uidelicet ut possim aliquid facere in tuo. nam tunc valet: licet tunc sit mihi inutile: ut l. ei fundo. ff. de serui. Et est ratio, quia saltem aliquid consequor penes me: & sic possum habere rem, licet mihi non sit utilis: ut dicitur tex. & ratio rationis, potest interesse mea in futurum habere: puta ducere aquam per fundum meum. aliis secus, secundum Odo. & Flo. ibi. Item dum dixi, quod natura seruitutis est pati non credas quod per solam patientiam seruitus constituitur. Nam ille qui promittit solam patientiam, aut per alia verba promittit seruitutem, non videtur seruitutem constituere, sed personaliter obligare: ut est tex. cum gl. in d. l. si sub una. §. si quis. de manso. in §. col. in princ. in titu. de contr. inuesti. Item tertia natura seruitutis est, ut huius iuris seruitutis nulla sit vacua traditio: sed patientia de vtrodo habetur loco traditionis. text. est in l. quoties. la secunda de seruit. & pro hoc l. 3. §. dare. de usufruct. de quo plenius dicam infra, in quinta questione principali, quomodo & qualiter seruitus constituitur. & ex hoc potest colligi, quod dicatur tradita possessio vacua, licet res debeat alteri seruitutem prædialem, ut probatur in l. Meuius. §. fundo. de lega. 2. & ibi hoc not. Bar. & Doct. nam dicitur in §. præcedenti, hæredem non liberari, nisi tradat vacuum possessionem. & in d. l. fundo. dicitur liberari, licet tradiderit fundum alteri seruientem: quod non pro illis qui tenentur vacuum possessionem tradere: ut l. 2. §. 2. de actio. empti. & l. 2. C. unde ui. secus si promississent tradere vacuum & liberam possessionem: quia tunc non liberaretur, si traderet rem alteri seruientem: quod est not. Item quarta natura est, ut in stipulatione vel seruitutis promissione a veniat ius & factum: ius, in quantum debuit seruitutem constituere: factum, in quantum patientia debet præstari. ut d. l. 3. §. dare. de usufruct. & no. Barto. in d. l. 2. §. 1. de verbor. obligat. & not. in l. corruptione C. de usufruct. & vide per Barto. in l. stipulatio ista. §. si quis ita. de verborum obligat. Item quinta est natura seruitutum realium, ut secū dum indigentiam prædii dominantis constituitur. text. est in l. ego. §. si cum seq. de ser. rusti. prædii. & no. per gloss. & doct. in l. ut pomum. de serui. sed seruitus vsus secundum indigentiam personæ cui debetur. ut in l. de vsu & habi. §. 1. & l. plenum. §. 1. ff. eo. & not. Bartolus in l. 4. §. Cato. in quinta questione principali. de verbo. obligat. Seruitus autem usufructus non est secundum indigentiam rei, vel personæ: modo eius est nature, ut omnes fructus spectent ad usufructuarium. text. est in l. usufruct. lega. in prin. de usufruct. Item sexta natura est, quia seruitus possideri non potest: sed intel ligitur possessiue in carum habere, qui hædes

^a Promissione
&c. Promissio-
nes intelligun-
tur rebus sic se
habentibus. Vi
de Corneli cōf.
116. in 3. volu.
Et hoc verbū,
Promissio intel
ligitur per sti-
pulationem, cō-
f. l. 238.
^b Ius seruit.
&c. Quomodo
& quando ac-
quiratur posses-
sio seruitutis,
vide Alex. cōf.
142. in 1. col. &
quomodo ius
seruitutis ac-
quiratur p præ-
scriptionem, &
quanto tempo-
re, cōf. l. 113.
per totum. in 1.
volu.

possi ter. ut est text. in l. si gdes meæ. §. si de ser-
uit. vrb. prædii. de quo vide plene per Cyn. in l.
2. C. de seruit. & plenissime per Bal. Item se-
ptima natura, §. quia seruitus non est in bonis
nostris, nec extra bona lege 1. de usufr. lega. &
ibi hoc declaratur per gl. & Doct. & habet per
gl. in fine. in §. fin. ff. de pign. & per gl. in l. de
rerū diuisio. in princ. in vers. habentur. Item
octaua est natura seruitutis, quia seruitutes
seu seruitutum iura non sunt substantia, sed
qualitates prædiorum, & insunt prædis: sicut
iurisdictio dicitur esse qualitas territorij. C. vbi
& apud quem. l. fina. & inest territorio. ut ibi
not. & hoc vult Bald. in l. data opera. in §. 6. co-
lum. in vers. sed nunquid iura sine substantia
vel qualitates. C. qui accul. non poss. & dicit
Flor. in l. pecoris. de serui. rusti. prædior. quod
seruitus est in fundo, sicut forma accidentalis
& sicut qualitas est in materia. Item nona,
quia seruitus seu iura prædiorum vrbano-
rum non possunt pignori dari, nec conueniri potest
ut hypotheca sine. textus est in l. 1. §. final. ff.
de pigno. & ibi assignator ratio in glo. penult.
ma, sed rusticorum prædiorum sic text. est in l.
sed an vie. eodem titulo. & gloss. ibi assignat
hanc differentiam rationem: quia seruitutes vr-
banæ debent constitui sub quadam perpetui-
tate, ne vrbis deformetur ruinis, ut in §. in suo.
instit. de rerum diuisio. & l. fina. ff. ne quid in
loco publico. non enim esset cōueniens, ut post-
quam missi tigna soluto pignore, cogaris tol-
lere quod secus est in seruitute rusticorum præ-
diorum, quia istud ibi cessat in cōueniens. & ista
ratio placet Bartolo, ibi qui dicit, quod si for-
tè in seruitutibus vrbano-
rum prædiorum esset
eadem ratio, quæ est in seruitutibus rusticorum
prædiorum, consisteret obligatio, ut in hoc ex
plo, Obligatio tibi seruitutem altius non tollen-
dis donec tibi credita soluat pecunia. certè isto
casu cessant rationes prædictæ, ideo videtur
quod valeat obligatio.

⁵ Sed nunquid seruitus locari possit? vide text.
cum glo. & ibi Doct. in l. j. §. item commoda. ff.
commo. & dicā in illa questione qualiter quis
debeat uti seruitute. Item est decima & ulti-
ma natura seruitutum, quia in earum præscri-
ptione non desideratur titulus. text. est in l. si
quis diuturno. l. seruiendi. & not. per gloss. in
prin. in l. 2. C. de serui. & aqua. & ibi per Doct.

In quo consistat seruitus seu ius seruitutis. Cap. 13.

- 1 Legem si fundum tuum seruientem, liberationem
legare non videor.
- 2 Seruitus ex parte fundi seruiente in patientia est.

SE C U N D O principaliter uideamus, in
quo consistat seruitus, seu ius seruitutis. Et
uidetur quod consistat in fundo. ut l. eorum. ff.
de

de damn. in fect. & in l. in noxalibus. ff. de noxalibus. & ita tenet Iaco. de Are. Sed gl. in l. Meuius § fundus. de lega. ij. tenet contrarium. Bar. ibi dicit, & ista est veritas, quod si seruitus in fundo dominante est ius: ei enim debetur ista seruitus, & in eo ex hoc aliquid plus ponitur. ut l. qui aliena § fin. de neg. gest. Sed in fundo seruiente non est ius positum publicum, sed priuatum: quia per hoc illi fuit. & iuri detrahatur. ut l. stipulatio ista. § primo, de uerborum obligation. & L. arbor. § fin. ff. communi diu. & ideo dicit Bartol. in d. § fundo. in fine, quod si si lego fundum tuum seruientem, non video legare liberationem: quia in eo nullum ius habet, quod ponat aliquid in esse, sed illud ius est in fundo meo dominante, quod tibi non lego. quod not. Et adde quæ dixi in distinctione reat. his vel prædialis seruitutis. ↑ Ac etiam addas, quod seruitus ex parte fundi seruientis est in patientia vel quodammodo. la prima. de seruitu. & l. si ergo. la prima. de public. & l. fin. de seru. urbanorum prædiorum. ut dixi supra in prima & recta natura seruitutis. & ex his quæ dixi de natura seruitutis colligitur opinio, in quo constet ipsa seruitus, seu ius seruitutis.

Qui possit constituere seru- tutes reales. Cap. XIII.

- 1 Dominus qui non est rerum, sed quasi, sicut est bonæ fidei emptor, an prædium alieno per ipsum bona fide emptor seruitutem imponere valeat.
- 2 Dominum quæritile habet, sicut est emphyteota, vel lucellarius, an seruitutem imponere possit.
- 3 Esallus qui uile dominum in fundo habet, an in usufructu sui feudali seruitutem imponere valeat.
- 4 Superficiarius an fundo superficiario seruitutem imponere possit.
- 5 Dominus directus an fundo suo seruitutem imponere valeat.
- 6 Hæres rei legatæ an seruitutem imponere possit.
- 7 Dominus fundi, qui ipsum alteri aut filio obligauit, puta si pecunia certo tempore soluta non sit, & vendi valeat, an possit seruitutem ipsi imponere.
- 8 Dominus fundi, in quo alius usufructum habet, an illi fundo seruitutem imponere possit.
- 9 Fundo suo an quispiam seruitutem imponere valeat, in quo alius habet seruitutem realem, in ipsius tamen præiudicium.
- 10 Maritus an fundo dotali seruitutem imponere valeat.
- 11 Usufructuarius an fundo, in quo usufructum habet, seruitutem imponere possit.
- 12 Ius inferendi in sepulchrum qui habet, an sepulchro seruitutem imponere valeat.
- 13 Dominus qui adhuc non est, vel quasi, sed de proximo, vel continuo futurus est, an seruitutem imponere possit.
- 14 Imperator, seu princeps, vel senatus priuato concedere potest, per viam publicam aquam ducere,

sine tamen vicinorum incommodo, num. 15.

- 16 Seruitutem habenti alteri eam concedere non potest, nisi hoc ei permissum fuerit.
- 17 Concessisti si aquam Titio, quæ in fundo tuo oritur, ut eam ad fundum suum ducere possit, an postea eandem mihi concedere valeas.
- 18 Princeps in mari seruitutem imponere potest.

TERTIO est principaliter videndum, quis possit has seruitutes reales constituere vel imponere. Dicille qui est dominus prædij vicini potest imponere, & alius quem dominus alterius prædij potest acquirere: nemo enim potest seruitutem acquirere urbano vel rustico prædij, nisi qui habet prædij text. est in l. j. de communia prædij. & in l. i. de seruitu. § in rustico rum. versicul. ideo autem. Et quod dixi de domino, intellige de illo, qui est verus dominus prædij, & pleno iure. ↑ Sed quid si non est verus dominus, sed quasi dominus, sicut est bonæ fidei emptor, an iste poterit imponere seruitutem prædij alieno per ipsum emptor bona fide? Sed quid si non esset vere Publiciana? & sic esset quasi dominus. ut instituit, de action. § sed & ista. & in cap. abbate sane. de re iudic. in vj. tunc bene possit imponere seruitutem, ut est casus in l. si adeo ff. de pign. & idem tenet Azo. in summa. C. de ser. § constituit autem has seruitutes. & habetur in l. si ego § j. de public. ↑ Item quid de illo, qui habet uile dominium, sicut est emphyteota vel lucellarius. l. j. § qui in perpetuum ff. si ager vesti vel emphy. pe. & no. in l. i. ut certo § si duobus vehiculum ff. de commodat. & not. Specul. in titu. de loca. § nunc aliqua ver. xlv. & dicitur etiam quasi dominus. ut not. glo. in l. i. de seruitu. an possit imponere seruitutem emphyteoticam? Et videtur quod non, quia emphyteota non potest alienare sine consensu directi domini. ut l. fin. C. de iure emphyt. & c. poruit. extra. de lo. ergo nec seruitutes imponere, quia continetur sub verbo alienatio. ut l. si C. de rebus alie. non alienand. Contrarium, scilicet ut possit, est rextus cum gloss. in l. iij. ff. de seruit. & ibi hoc tenent Doct. & maxime Flo. & Pau. de Cast. idem tenet Dy. in l. i. de action. § neque in v. quæst. & Azo in summa. C. de seru. ver. constituitur. & Bartol. in l. j. § fin. de superfi. & idem tenet Bald. in c. j. § quid ergo. in titu. de inuesti. de rebus alie. fac. in v. sibi. feud. Idem tenent Gui. & Doct. in l. i. in prouinciali. C. de iur. Et facit quod proxime dicam de vasallo & superficiario: quod intellige durante emphyteosi seu lucello. Sed finita emphyteosi, quia reuertitur ad dominum directum, & consolidatur cum proprietate, tunc finitur etiam seruitus: ut probatur in d. c. j. § quid ergo. de inuesti. de rebus alie. fac. & ibi hoc not. Bald. & Jacob. de Aluar. & not. Bar. in l. j. § si de superfi. & probatur in l. si cui § j. ff. de quemadmod. seruitus amittit. & ibi hoc not. tenet Florent. & idem tenent Bald. Saly. & Pau. de Cast. & Doct. communiter in d. l. i. in prouinciali. C. de seruit. & probatur in l. l. x. de iugali fundo. ff. de pignor. Et per hanc rationem.

B nem.

Barthol. Capol.

nem resolutio iure feudi concedentis, resolu-
 tur ius receptoris non recipientis. ut d. l. lex ve-
 stigali. & d. c. quid ergo. & d. c. j. §. si. & per Bal.
 in tit. de controuer. inuesti. & l. si quis domū.
 §. si ff. locat. & l. pen. §. prædium. de lega. ij. & l.
 Statius Florius. §. Cornelio. vbi casus notabi-
 lis de iure fil. cum simi. quod est notandum, quia
 3 quotidie hoc contingit. ¶ Item quid de vala-
 lo, qui etiam dicitur habere utile dominium in
 fundo, ut est tex. & glo. & ibi Bal. & Doct. in d.
 §. quid ergo. & est glo. fin. institut. de usufruc. in
 princ. & est gloss. ij. extra in c. cum Bertoldus.
 de re iudi. & habetur per Bal. in l. vicia. in. vj.
 char. C. de confes. & in l. j. in vlt. colu. C. si plur.
 vna senten. an ipse possit ponere seruitutem in
 fundo feudali? Videtur quod sic, ut est casus in
 d. c. j. ver. quod ergo. qui vult, quod durate fun-
 do durat seruitutis impositio, sed eo finiat
 seruitus imposita, prout dixi in emphyteota
 seu liuellario. & ibi tenent Bal. & Iac. de Aluar.
 & idem tenent Doct. in l. & in provinciali. C. de
 seruit. & in l. ij. ff. de seruit. tit. generali. & Cy.
 in l. si penul. ante fin. C. communia de lega. &
 habetur per Iaco. de Bel. in cap. j. §. præterea. in
 titu. de capitulis Corrad. in vltibus feudorum,
 4 ¶ Item quid de superficiario, qui habet utile
 dominium? ut not. glo. ij. institut. de usufruct. in
 prin. & probatur in l. j. §. quod autē. de superfic.
 & inducitur quasi dominus. ut not. gloss. in l. ij.
 ff. de serui. & videtur, quod seruitus fundo su-
 perficiario imponi non possit, superficiarius di-
 citur habere quandam seruitutem in solo: ut l.
 si tibi homo §. fin. de leg. j. sed seruitus esse non
 potest: ut est text. in l. j. de ser. legat. ergo & c.
 Tu autem dicas contrarium, scilicet quod pos-
 sit imponere seruitutem: ut est text. in l. ij. de
 serui. & ibi hoc tenet glo. & Doct. & idem hoc
 tenet Azo in summa. C. de seruit. §. constitui-
 tur. & Kar. in l. j. §. si. de superfic. & Nicol. de
 Ma. & Iac. de Aluar. in d. c. j. §. quod ergo. in tit.
 de inuest. de re. alien. fac. Nec est verum quod
 superficiarius habeat seruitutem, ut dicit gloss.
 in d. l. iiii. sed habet utile dominium, quod est co-
 trarium seruituti: nam res rea non potest nisi
 seruire: ut l. vlt. ff. si usufructus petat. & in
 l. in re communi. de seruitutib. vbi præd. Nec
 obstat d. l. si tibi homo. §. fin. cum dicit, de serui-
 tute intelligitur improprie. Vel dic secundum
 Paulum de Cast. & melius, quod esse superficia-
 rius, habere seruitutem & utile dominium. Nam
 si habeo superficiem in solo tuo, illud tuum so-
 lum dicitur seruire superficiem meam, in quantum
 habet hoc opus, quod teneatur eam sustinere.
 & ita loquitur tex. in dicta l. si tibi homo. §. fin.
 sed si consideramus ipsam superficiem, quæ non
 est seruitus, sed potius prædium dominus solo
 tuo, dum illud tenetur eam sustinere huius præ-
 dio, quod in superficie bene posset seruitutem
 imponere, & non erit seruitus seruitutis. & ita
 loquitur tex. in d. l. ij. de seruitut. Et quod dixi
 xi, superficiarium posse imponere seruitutem
 superficiem, intelligitur durante superficie: sed
 ea finita, finitur seruitus: ut dixi de emphytheo-

ta & feudatario. & ita tenet Bartolus in l. pri-
 ma. §. fin. de superfic. & Doct. in d. l. iij. de
 seruit. & l. & in provinciali. C. eodem titulo.
 & Flor. in leg. si cui. §. primo. quemadmodum
 seruitus amittit. Item quod dictum est de em-
 phyteota, vasallo, & superficiario, dicas etiam
 idem in quocunque alio habente dominium vi-
 le. ut notat Bar. in dicta l. prima. §. si. de superfic-
 iebus. ¶ Item quid de domino directo, an pos-
 sit seruitutem imponere suo fundo? Dic si est
 dominus directus pleno iure, ita quod nullus
 habeat utile dominium, & tunc siue imponat
 ipsi solo siue ædificio, valet ipsa seruitus impo-
 sita. ut l. ij. de seruit. & dixi suprā circa princi-
 pium huius tertie questionis principalis, & af-
 ficit solum sicut ædificium. & ideo destructo
 ædificio, durat in solo, & refecto ædificio reinte-
 gratur in eo. seruitutes quæ in superficie. §.
 si sublarum. de seruitut. vrbano. prædium. secun-
 dum Paulum ibi. & in dicta l. ij. Sed si quis est
 dominus tantum directus, & alius utilis, qui ha-
 beat utile dominium, sicut est emphyteota, seu
 feudatarius, & superficiarius, ut dixi in quæstio-
 nibus præcedentibus, & tunc non potest impo-
 nere seruitutem qui habet directum dominium
 in præiudicium habentis utile. & ita intelligo
 d. l. iij. de seruit. & ita vult Paul. de Castro. &
 6 adhuc vide quod dicam de usufructuario. ¶ Item
 quid de hærede, qui etiam dicitur dominus. in-
 stitut. de hæred. qualira. & differet. §. penult. an
 possit imponere seruitutem rei legatæ alicui
 sub conditione? Et dic quod sic: sed aduen-
 iente conditione extinguuntur seruitus text. est in l.
 si cui. §. j. quemadmodum seruit. amittat. & in
 d. l. si fundum. de condition. & demonstratio n.
 pro hoc etiam l. si §. fin. autem sub conditione.
 C. cum de legat. & l. seruo lega. §. j. & quod
 ibi not. per Bartolum & Doct. de leg. primo.
 7 ¶ Item quid de domino fundi, qui ipsum obli-
 gavit alteri aut fisco: puta si pecunia non sit so-
 luta certo tempore, & possit uendi, an interim
 dominus possit imponere seruitutem. Dic quod
 sic, ut est textus l. plerunque. in fine titu. de re-
 gul. iur. & idem dicas in quolibet, qui rem ali-
 cui debet ex contractu aliquo, ut antequam tra-
 dat, possit seruitutem imponere. argu. l. si scies.
 in fine. de contrahend. emp. non. & nota. gloss. in
 d. l. plerunque. quod semper intellige, scilicet
 seruitutem durare, donec durat dominium im-
 ponentis, & non vltiā. Quod dixi dominium
 posse imponere seruitutem fundo, intellige
 quando est vnus dominus tantum fundi. Nam
 si essent plures, deberent omnes consentire in
 imponenda seruitute: aliās vnus tantum non
 posset imponere. text. est cum glo. in l. fina. ff. de
 seruit. Sed si vnus seruitutem concederet sine
 aliis, non teneret ipsius concessio iure serui-
 utis, tamen ipse concedens non posset prohibere
 eū, cui concessit ut iure concessio. Si vero vnus
 primo cōcessit seruitutem, deinde alter vel alii
 domini tunc variis temporibus concesserunt
 vel ratificauerunt etiam singulari ter, & de per
 se, tunc confirmatur prima concessio per no-
 uissimam,

uissimam, & trahuntur primæ concessionis vel prima concessio ad tempus ultimæ concessionis, perinde; sit ac si omnes tunc concederent. Et ideo si tempore ultimæ concessionis non esset possibile primas concedere possit, vel quia defuncti sunt, vel quia partes prædii alienauerunt, pendebit hæc ultima concessio, donec si qui successerunt in locum prioris, vel noui socij, concedant seruitutem, & hæc probantur in l. qui fundum de serui. rust. præd. & l. fin. communia prædio de iur. Azo in summa ff. de serui. titu. generali. ¶ Item quid in domino fundi, in quo alius habet usufructum, an dominus possit illi fundo seruitutem imponere? Dicitur quod non, etiam consentiente usufructuario, nisi sit talis seruitus, per quam conditio usufructuarij deterior non fiat, ut est text. in l. sed & quod. §. fin. cum l. sequen. & ibi gl. unde ff. de usufruct. 9 ¶ An possit imponere seruitutem fundo suo in præiudicium habentis aliam seruitutem realem? Dicitur quod non, text. est in l. chirographum. §. j. & l. per quem de serui. rust. præd. & ibi per Doct. & habetur per gl. & Doct. in l. præles. C. de seru. & aqua. Potest tamen dominus acquirere seruitutem fundo usufructuario, text. est in d. l. sed & si quid. §. si. sicut etiam dixi supra, de fundo feudatario. & adde quod dicam infra, ubi quid de usufructuario. ¶ Item quid de marito, an possit imponere seruitutem fundo dotali? Et uidetur quod sic, quia est dominus illius fundi. l. in rebus C. de iure do. l. doce ancillam. C. de rei uen. Contrarium est uerum, text. est in l. Iulianus cum l. seq. de fundo do. Ratio est, quia non habet liberum dominium, ut no. Bal. in d. l. & in provinciali. C. de serui. quod intelligo de fundo dotali inæstimato, quia illud reputatur esse uxoris, ut d. l. in rebus. secus si esset æstimatus tali æstimatiue, qua emptionem faceret, ut ibi not. & in d. l. doce ancillam, quod in dubio præsumitur, ut est gl. nota. in l. si inter virum. C. de iure do. & not. Cyn. in l. 4. in ultima q. C. commo. 11 mo. ¶ Item quid de usufructuario, an possit imponere seruitutem fundo, in quo habet usufructum? Et uideo, quod sic, durante usufructu, quia usufructus est pars domini fundi, sicut est uasallus & superficiarius. Dicitur contrarium, quia minor est dominus, quam maritus rei dotalis, & maritus non potest, ut dixi: ergo, &c. Item quia usufructuarius meliorem conditionem facere potest, sed non deteriore, text. est in l. æquisimam. §. si. ff. de usufructu. ¶ Item an ille qui habet ius inferendi in sepulchrum, possit imponere seruitutem sepulchro? Dicitur quod no. l. j. ff. si ser. uen. & l. caueri. communia prædio. ¶ Item quid de eo qui non est adhuc dominus, uel quali, sed proxime uel continuo est futurus dominus, an possit imponere seruitutem, ut in hoc exemplo, eimo a te prædium, uel ex alio titulo accipio, & in exceptione uel traditione impono ei seruitutem ad aliud prædium tuum quod retines, an possim? Et dicitur quod sic, text. est in l. qui duas de ser. urb. præd. & in l. iij. in §. si quis duas. ff. communia prædio. & in l. ei

fundo de ser. & ita tenet Azo in sum. C. de ser. §. constituitur autem. Pro hoc facit, quia quod proxime faciendum est, habetur pro iam factum, ut l. ps. de test. a. mili. Et quod dixi de emptore, intellige de quocunque acquirente ius, quod sibi deberetur, posse seruitutem imponere, sicut est luellarius, & uasallus. & similes, secundum ea quæ supra dicta sunt. ¶ Item imperator, seu princeps potest concedere & priuato aquam ducere per uiam publicam sine incōmodo uicino rum, text. est in l. seruitutes. §. publico. de serui. 14 ¶ Item senatus potest, ut l. 2. in princ. ne quid in flu. publi. & uo. gl. in d. §. publico. & intelligitur sine maximo aut magno incōmodo, ut ibi not. glo. & habetur in l. quoties. de precib. imperat. offe. & not. Azo in summa. C. de serui. §. constituitur autem. pro hoc l. 2. §. merito. & §. si quid a principe. ne quid in loco pub. & ibi de hoc habetur. Priuatus autē in flumine publico, uel in aliqua alia aqua publica ad publicum usum destinata, non potest concedere seruitutem, puta aquam per totam tollendam ex flumine uel hauriendam, nec seruitutem castello imponere: & si fiat talis concessio uel impositio, non tenet iure seruitutis, sed ille cui facta est talis concessio, uel impositio, tuendus est in iure suo, quod possidet contra eum, qui concessit, text. est in l. ij. communia prædio. & castellum est receptatio publica. l. j. antepen. de aqua quoti. & æsti. & est text. cum glossa in l. si venditor §. fina. de 16 action. emptiō. ¶ Item ille qui habet seruitutem, alteri eam concedere non potest, nisi hoc esset ei permissum, quia non potest esse seruitus seruitutis. l. prima de usufruct. legat. si tamen quis habeat seruitutem aquæ ductus: & aqua postquam ingressa est fundum meum, uel in alij concedere possum, nisi nocet fundo seruituti, text. est cum glo. in l. ex meo. de seruitut. rustico prædio. in l. i. §. illud Labeo de aqua quoti. & æsti. & hoc tenet Azo. in sum. C. de seruit. §. constituitur. in fin. & idem tenet glossa. fin. ante fin. in l. cum esset §. i. de serui. & in dictis iuribus de hoc not. in l. præles. C. de serui. & aqua. Et prædicta intellige de constitutione quæ imponit seruitutem. Personaliter autem quilibet, qui non habet prædium, potest se obligare pro seruitute præstanda, ff. famil. erciscun. l. hæredes. §. an ea. ¶ Sed quid, si aquam quæ oriatur in fundo tuo, concessisti Titio, ut possit eam ducere ad fundum suum, an possis postea etiam mihi concedere? Et glossa. in d. l. præles. dicit quod sic, si tamen abundat, quod utrique sufficiat, per l. Lucio. de aqua quoti. & æsti. ita fuit determinatum Bonon. & inter fratres Prædicatores, quibus primo commune concesserat aquam, & Minores, quibus secundo concessit, quia fuit iudicatum & ualere secundam concessionem: ex quo nō derogabat prior: ut not. Doct. in d. l. præles. ¶ Ultimo not. quod princeps in mari potest ponere seruitutem: ut est text. iuncta glossa in l. uenditor. in princ. C. communia prædio. de quo uide omnino quæ dicā in §. q. principali.

¶ Marito. & c. Adde Cor. cōfi. 170. in 4. vol. b. usufruct. Adde Cor. cōfi. 188 in 2. vol. Et an usufructuarij teneatur tributa solueri, data, & similia, uide Alexā. cōfi. 4. in ult. col. in 5. vol. c. Concedere. Quādo aliquid alicui conceditur, licet ad aliquem usum, an censetur concessa proprietatis. unde Cornēu cōfi. 195. in cip. uidetur. in 4. vol.

Qui possint acquirere seruitu-
tem, seu quibus possint ser-
uitutes concedi.

Cap. XV.

- 1 *Seruitutem alicui fundo qui imponere possunt, ei-
dem etiam acquirere uideant.*
- 2 *Prædium communi ad unum ex socijs seruitutem le-
gare ualeat.*

QUARTO principaliter dicamus, qui possint acquirere seruitutem, seu quibus possint seruitutes concedi. Et dic quod illi, qui sunt domini uel quasi domini vicinorum prædiorum, possunt acquirere seruitutem fundo suo, sicut possunt imponere eadem ratione: ut lei qui pignori de serui. & l. i. communia prædiorum. secundum Azo. in summa. C. de seru. §. fuit autem. in prin. ¶ Ex quo nota regulam, quod omnes, qui possunt imponere seruitutem vni fundo, eadem ratione, & multo magis possunt ei acquirere: quia meliorem conditionem regulariter potest quis facere, licet deteriore aliquando non possit: ut est text. in c. i. §. quid ergo. de inuesti. de re ali. fa. & l. equissimum. §. i. de usufructu. & l. fin. de usu & habi. Et ideo feudatarius seu uasallus potest acquirere seruitutem fundo feudatario: ut est text. in d. §. quid ergo. & idem dicas in emphyteota, & sim. In uero etiam plus dico, quod ille qui non potest imponere seruitutem fundo, potest ei acquirere, sicut est dominus in fundo, in quo alius habet usufructu. ut est text. in l. sed & si quid. §. i. de usufructu. Item ille qui habet ius inferendi in sepulchrum seruitutis via, & sepulchrum acquirere potest, licet sepulchro eam imponere non possit. si serui. uend. l. i. communia prædiorum. l. caueri. & idem dicas de sim. Et procedunt prædicta, quando est unus tantum, cui est acquirenda seruitus: si autem essent plures domini prædij, cui seruitus acquirenda est: ut omnes consentiant, vel eorum communis seruus, & si unus tantum mihi acquireret, non teneret eius acquisitio, donec alij uel alijs socijs concedatur seruitus. & uelima acquisitione confirmatur prima ad tempus ultimæ, sicut supra diximus in imponenda seruitute prædio communi, ut l. si unus ex socijs. & l. unus. in principio. de serui. urba. prædiorum. Item prædicta de suspensione primæ impositionis seruitutis uel acquisitionis, locum habent, si fiat acquisitio uel impositio inter uiuos. ¶ Nam si uel una uoluntate unus sociorum prædio communi legat seruitutem, prædio communi non ualeat legatum: sed si omnes socij legarent, & pariter eorum adiretur hæreditas, legatum teneret. idemq; si vnus sociorum prædij communis, seruitus legaretur: quia tunc non teneret legatum neque suspenderetur, donec alijs concedatur, quia non sicut uiuentium, ita defunctorum actus suspendi post mortem te-

statoris uel aditam hæreditatem receptum est: ut est text. in l. fin. communia prædiorum: & ibi per Docto. de serui. rustico. præd. l. si vnus. & l. vnus. & ita no. Azo. in summa. C. de seru. §. fuit autem.

In quibus rebus possit serui-
tus constitui.

Cap. 16.

- 1 *Seruitus an nedom in toto fundo, sed in solo tan-
tum, uel in superficie tantum constitui possit.*
- 2 *Aedificio an nedom præsentis, sed etiam futuro ser-
uitus imponi uel acquiri possit.*
- 3 *Mari per priuatum an seruitus imponi ualeat.*
- 4 *Giulius sine mare Adriaticum, cur Venetorum
esse dicatur.*
- 5 *Seruitus in re propria uel communi an imponi ualeat.*

QUINTO principaliter declaramus, in quibus rebus possit seruitus constitui. Dic in fundo urbano & rustico, & in l. i. communia prædiorum, & insti. de serui. §. rusticorum. & in titu. toto. ff. de ser. urb. præd. cum sim. ¶ Item potest constitui nedom in toto fundo, sed in solo tantum, uel superficie tantum. text. est in l. 3. ff. de serui. Et ideo certo generi agrorum seruitus acquiri potest, ueluti uineis, quod ea ad solum magis, quam ad superficiem pertineat, & propterea sublatis uineis seruitus in solo remanebit, nisi aliter actum fuerit, ut est text. in l. certo generi. in prin. de ser. rust. præd. Item ad certam partem fundi seruitus acquiri potest, ut

- 2 *ad certam de ser. ¶ Item nedom edificio præ-
senti, sed etiam futuro seruitus imponi uel ac-
quiri potest, ut est text. in l. si seruitus §. futuro.
de ser. urba. præd. Et est ratio: quia illud quod
adheret, præsupponit illud cui adhæret, secun-
dum Oldia. & dicit Flor. in d. §. futuro. & ideo
ualer promissio seruitutis facta illi qui sperat
sua in futurum interesse. text. est cum gloss. in l.
ei fundo. secundum unam lectionem. de serui. &
no. Ludo. Ponta. in l. stipulationes non diuidun-
tur. in 12. col. de verb. obliga. Ex hoc sequitur,
quod seruitus constitui potest, ut aquam qua-
rere, & inuentam ducere liceat. text. est in dicta
lei fundo. Item potest imponi seruitus, ut bo-
ues, per quos fundus colitur, in uicino agro pa-
scentur. Item ut fructus in uilla uicini cogantur,
coactiq; habeantur, & ut pedamenta ad ui-
ueam ex uicino prædio sumantur. Item uicino,
cuius lapidina tuo immineret fundo, cadere
ius ei esset. Item in fundo uicini terram iacere,
fata in fundo habere, & in tuum lapides per-
uoluantur, ibiq; positi habeantur, indeq; expor-
tentur. text. est in l. 3. in prin. de seru. rusti. præd.
idem & in alijs, de quibus plene dicam in alijs
speciebus seruitutis tam urbanorum quam ru-
sti. Item in sepulchro seruitus acquiri potest l.
3 seruitutes §. si. si ser. ueu. ¶ Et licet per priuatum*

mar

mari seruitus imponi non possit, quia natura omnibus parer. ut est tex. in l. uenditor. in prin. communia prædio. tamen per principem bene possit, ut ibi not. per glo. arg. l. seruitus §. publico. ff. de serui. & supra dixi in 3. quæst. prin. in fin. ¶ Et ideo cum mare Adriaticum quod Gulfus Venetorum appellatur, sit domini Venetorum: quia in eo ipsi Veneti prædominati sunt per tantum tempus, quod non extat memoria in contrarium: & per hoc dicuntur habere iurisdictionem in illo mari, quia illud tempus habet uim tituli, ut in c. super quibusdam §. præterea. extra de uerb. sig. & in c. 1. de præscrip. in 6. & Bar. & Ang. de Perusio plene in l. sane si maris. de iniuriis. & Bal. in rubr. ff. de rerum diuisione. in 2. col. & idem Angel. in l. 8. in prin. de usucap. ff. & in sua disputatione, quæ incipit, quæstio super qua consilium postulat. dicendum est, quod ipsi domini Veneti in ipso mari possunt seruitutem imponere, & non alij. quod est no. In loco autem sacro & religio seruitus imponi non potest: ut l. seruitutes §. si ff. de ser. Item nec in loco publico ut l. si prius §. si ff. de aqua plu. arc. cum l. seq. de quo dicam in 6. q. principali. ¶ Item in re propria uel communi quis imponere seruitutem non potest, ut est tex. in l. in re communi. ff. de ser. urb. præd. & in l. proprium. & quicquid in re communi prædio. Et est ratio in re propria: quia res propria nemini seruire potest, ut dictis iuribus, & l. uti frui. in prin. ff. si usus frui. per. In re autem communi, quia in re communi melior est conditio possidentis l. Sabinus. communi diui. & quia seruitus pro parte imponi non potest, ut dicta l. proprium. & dicta l. pro parte ff. de serui.

Quæ sint necessaria, ut seruitus constitutur, & ei quasi possessio acquiratur.

Cap. 17.

1. *Seruitus neque ad tempus, neque ex tempore, neque sub conditione, neque ad certam conditionem constitui potest.*
2. *Quasi possessio seruitutis ut acquiratur, duo principaliter requiruntur.*

SEXTO principaliter aperiamus breuiter, quæ sint necessaria ad hoc, ut seruitus constitutur, & eius quasi possessio acquiratur. Multa etenim ad hoc sunt necessaria, ut seruitus constitui possit. Primum est ex persona constitutis, uidelicet, ut sit talis, qui possit eam constituere, & quis sit iste, uide supra in 3. q. principali, ubi plene disputauimus. Secundum est ex parte eius, cui constituitur, ut sit habilis ad acquirendum, & de isto dixi supra in 4. q. prin. ita quod prædium requiritur ex parte constitutis seruitutem, & prædium, etiam ex parte eius, cui constituitur, ut est tex. in l. j. de ser. ru-

sti. præd. & insti. de serui. §. in rusticorum Tertium est, respectu rei, in qua seruitus constituitur, ut sit talis in qua seruitus constitui possit: quod declarauimus in precedenti q. principali. Quartum necessarium est, ut res cui acquiratur, seu cui acquirere volumus seruitutem, sit habilis ad acquirendum, alias secus, ut supra dixi in j. q. seruitutum, ad fi. ver. hic est uidentium. & habetur in l. ut pomum. de seru. & l. pecoris. de ser. rust. præd. & l. 2. & l. uenditor. in prin. ff. communia præd. Quintum, quod seruitus constitutur in totum, non autem pro parte. ut l. pro parte ff. de serui. & l. si quis duas §. j. communia præd. licet ad certam partem fundi diuisio possit constitui. ut l. ad certam. de ser. & no. gl. in d. l. pro parte. & ibi per Doct. ¶ Sextum quod seruitus pure constitutur. nam ipso iure neque ad tempus, neque ex tempore, neque sub conditione, neque ad certam conditionem est, constitui potest. tex. est in l. seruitutes ipso iure. quæ est l. 4. de ser. de quo dic, ut ibi per gl. & Doct. & dicam infra in 8. q. principali, quomodo & qualiter acquiratur seruitus. Septimum est respectu loci, ut locus medius impediens seruitutem non interueniat: sicut si esset sacer uel religiosus. ut l. seruitutes §. si. de serui. & etiam aliquis aliquando. ut l. qui sellam §. si. de ser. urb. præd. de quo plenius dicam in proxima quæst. quæ impediunt seruitutem constituendam. Octauum, ut constitutur per uerba iuris, hoc est sonantia in ius, ut puta concedo tibi ius eundi per fundum meum, non autem per uerba sonantia in factum, ut puta, concedo tibi ire & agere per fundum meum, quia tunc esset potius ius personale. ut l. apud Iulia §. si quis alicui. de leg. j. & dixi plene supra in diffinitione seruitutis realis & prædialis. & in illa quæst. quomodo cognoscatur quando sunt seruitutes reales & prædiales. Nonum, quod ius insit in prædio dominante actiue, & in prædio seruiente passiuè. ita quod non insit personæ, sed rei. ut ibidem bene dixi. Decimum, quod istud ius seruitutis constitutæ respiciat & concernat utilitatē prædij dominantis: alias seruitus non esset. tex. est in l. quories. la prima in prin. de seru. & dixi in dicta diffinitione. Undecimum, quod alterius prædij seu libertatem diminuat. ut l. stipulatio ista §. si quis forte. de uer. ob. dictum est in dicta diffinitione. Duodecimum, & ultimum, quod interueniant uerba solennia ad constituendum puta per stipulationem, vel in testamento, vel codicillis, uel in contractu, uel in donatione, & simil. ut est tex. insti. de ser. §. si. & ibi not. & de hoc plene in 8. q. prin. ¶ Ad hoc autem, ut quasi possessio seruitutis acquiratur, duo principaliter requiruntur. Primo usus uentis seruitute. Alterum patientia alterius rem possidentis, quæ seruitutem debet. ut l. j. §. si. de ser. rust. præd. quæ patientia non dicitur, nisi sciat eum uti quasi intendente acquirere seruitutem ff. si serui. ven. l. quod si forte §. j. secundum Innoc. qui no. dicit in c. bonæ. el. 2. in gl. & in fi. extra de postu. præl. & ibi per Doct. & idem no. Arch.

B 3 in

2. **Memoria** in contrarium. Adde Alex. consil. 6. in j. col. in j. vol. & consil. 7. in j. col. etiam in j. volumi. b. Habere ius. Quid sit iurisdictio, & quæ species diuidatur, uide Alex. consil. 63. in 2. vol. in antepe. col. in fin. & in ult. in prin. & in 4. vol. consil. 35. in j. col. per totum. & in 2. in prin. ubi ponit de mero & mixto imperio: & quæ dicuntur esse de iurisdictione. Et an iurisdictione quæra tur, & probetur ex consuetudine, uide Corn. consil. 268. in 4. volumi.

c. **Conditio.** Quæ sint uerba importantia conditionem, uide Alex. consil. 102 in 2. col. §. nam dicta uerba. in j. vol. & quando uerba possunt se habere ad conditionem, & modum, quod debeant potius c. consil. et 202. in 2. col. §. con firmo quia. & in 4. vol. consil. 40. ubi ponit quæ uerba faciant conditionem. d. **Donatio.** Adde Alex. consil. 35. in fi. in 2. vol. & in 3. vol. consil. 53. in antepe. col. versi. uenio ad secundum. Et quomodo statutum loquens de donatione habeat locum in dona-

tiene ob causā
uel sub modo,
habet consi. 53.
in pen. & vici.
col. & consi. 78
in fin. 3. volu.
Et an donatio
inter vir. & vx.
firmetur iura-
mēto, vide cor.
consi. 41. in 3.
vol. & an vale-
at donatio fa-
cta per minorē
cum iuramēto.
consi. 104. in di-
cto volu.

in c. non est de consue. lib. 6. & vide de hac ma-
teria plene per eundem Innoc. in d. c. bonæ. in
gl. queritur. & in c. cum dilectus. in gl. recupe-
randæ. extra de cape. mona. & in c. in literis. de
restr. spo. & plenissime per Bal. in l. 2. C. de seru.
& plene Flor. in d. l. seruitutes. la grande. de ser-
ui. vbi ponunt & examinant quomodo & qua-
liter acquiratur quasi possessio in iuribus in-
corporalibus, vbi videre poteris per te.

Quæ impediunt seruitutem con- stituendam. Cap. 18.

- 1 *Locus sacer, vel religiosus seruitutem impedit.*
- 2 *Differentia inter seruitutes rusticas, & urbanas, in quibus consistat.*
- 3 *Locus medius ab seruitutibus impediatur.*

SEPTIMO Necessarium est intelligere
quæ impediunt constituendam seruitutem.
¶ Et dicas quod locus medius aliquando im-
pediatur puta si est sacer vel religiosus a, vt est
tex. in l. seruitutes in fi. de ser. & est tex. in l. si
prius § sed loco sacro. de aqua plu. arc. & not.
glo. in c. j. de obler. ieiunij. & ibi per cano. &
dixi in præcedenti q. principali. Idem est, si lo-
cus publicus est medius, si per id quod debet
in medio fieri, impeditur publici loci libertas
vel publicus vñs. vt si vellem de domo mea in
domum tuam immittere trabem corripiendo
viam publicam, vel apponere ponticellum, uel
si velim de fundo tuo ad meum deducere aquā,
faciendo in via publica riuum, his casibus ille
locus publicus medius impedit seruitutem co-
stitui, nisi principaliter lege permittente. ut est
tex. in d. l. si prius § si cum l. seq. & no. Bart. in
d. l. fi. vel nisi permittente senatu, vt l. 2. in prin-
ci. ne quid in loc. pub. & dixi supra in 3. q. prin-
ci. ver. item Imperator. vel nisi hoc mihi lice-
ret ex lege municipalit, vel a magistratu, cui
hoc competere ex forma statuti. ut l. prohibe-
re § plane. quod vi aut clam. & no. Flo. in l. qui
sella. § fi. de ser. rust. præd. Item alius locus pri-
uatus impedit seruitutem, quando ille locus est
extranei. & in eo est aliquid faciendū, quousq;
etiam in illo seruitus acquiratur. ut l. in traden-
dis interpositis. communia præd. & l. loci cor-
pus § si. fi. ser. ven. Caterum si medius locus
sit constituentis seruitutem, vel etiam extra-
nei sint in illo, non est aliquid faciendum pro-
pter quod seruitus impediatur, tunc locus ille
medius non impedit seruitutem constitui. ut
d. § interpositis. & ideo seruitus esse potest in
urbanis prædijs, etiam interposito medio præ-
dio seruitutem non debente: quia si habeo ius
seruitutis altius non tollendi, remotioris do-
mus utilitas erit, donec prædium medium meū
extollatur, vt est tex. in l. & ideo. si ser. ven. Eo-
dem modo quod dictum est de loco sacro, reli-
gioso, & publico, medio impediēte seruitutem
constitui; intellige quando in loco medio requi-
ritur, quod aliquid fiat. aliās non impeditur.

Barthol. Capol.

vt d. § interpositis. secundum Flor. in d. l. qui
sella. § fi. ¶ Et ideo non videtur esse differentiā
inter seruitutes rusticas, & urbanas. licet tex. in
l. qui sella. § fi. tacite videatur differentiam fa-
cere. & Az. in summa. C. de ser. § porro. quod
dictum est. sed re vera non est differentia. Sed so-
lum in hoc consistit differentia, an prædium
meum impediatur utilitatem venire de vno præ-
dio ad aliud: quod contingit duobus concurren-
tibus. Primum, quod prædium meū non sit co-
stituentis seruitutem. Secundum, quod ad usum
seruitutis aliquid sit in eo faciendum, vel exer-
cendum, quod fieri potest inuito domino. vt l.
inuicem. cum l. præced. in fi. de ser. vrb. præd. &
tunc impeditur constitui seruitutem. Sed si nil
erat faciendum, vel si erat prædium interme-
dium, tamen erat eiusdem donum prædij domi-
nantis: & etiā quia potest facere in illo prædio
medio quicquid vult, non impedit seruitutem
constitui, quia non impedit utilitatem perueni-
re. vt est tex. in l. si cum seruitus ff. quemadmo-
do. serui. amitt. & in l. si edes meæ. & in l. nemo n. de
serui. vrb. præd. & in l. si mihi. § pen. & l. tria præ-
dia. de seruit. vrb. præd. ¶ Et de ista materia an
locus medius impediatur seruitutes, vide per Bar-
tol. in l. si prius § fi. de aqua plu. arc. & per Flo.
in d. l. qui sella. § fi. de seruit. vrb. præd. & per
Paul. de Castr. in l. in tradendis § interpositis.
commun. præd. & per Doct. in §. que. institu. de
acti. & per Cano. in c. j. de obseruatione ieiunij.
Item impedit seruitutem constituendam, quando
aliqua eorum quæ sunt necessaria ad ipsam de-
ficiunt, vt dictum est in q. præced. vbi videas.
Itē quando id ex forma municipalit statuti esset
prohibitū: pro hoc vide tex. cum gl. & quod ibi
notat. in l. qui liminibus de seruit. vrb. præd.

Quomodo, & qualiter, & quando
constituatur, & acquiratur, &
retineatur seruitus, & quæ ser-
uitutes dicantur habere cau-
sam perpetuam, seu continuā,
quasi continuam, seu quasi per-
petuam: & quæ causam discon-
tinuam: & quanto tempore hu-
iusmodi seruitutes præscribun-
tur. Cap. XIX.

- 1 *Seruitus passionibus, stipulationibus, testamentis, & contrahibus constituitur.*
- 2 *Seruitutes multiplices sunt: quæ sint seruitutes habentes causam continuā, & quasi continuam.*
- 3 *Seruitutes habentes causam discontinuam quæ sint:*
- 4 *Seruitutes, quibus præscribuntur x. ann. inter præ-
sentes, & xx. inter absentes, quæ dicantur.*
- 5 *Tempus, cuius non extet memoria in contrarium, quod dicatur, & quomodo probetur, remissum.*

6 Possessio

- 6 Possitio e. annor. quomodo probetur, remissio.
 7 Venditio non probaretur, etiam si possideretur res
 aliena, vel usufructus eius, eo sciente, & pa-
 tiente.
 8 Positio alleganti titulum quod titulum non habue-
 rit, fieri potest.
 9 Negativa quomodo probetur, remissio.
 10 Res dicuntur possideri, quando causam continuam
 habent.

OCTAVO principaliter expedit examina-
 re quomodo, & qualiter, & quando consti-
 tuatur, & acquiratur, & retineatur servitus.
 ¶ Et dic, quod constituitur passionibus, stipula-
 tionibus, & testamentis, & contrahibus. rex. est
 cum glo. insti. de seruit. §. penul. & fi. & dixi su-
 præ in vi. quæst. prim. versic. xij. & est text. in l. j.
 testamento aliis incipit, potest. communia præ.
 & l. binas ædes. de ser. vrb. præd. cum sim. & vo-
 luntate partium constituitur servitus ab inui-
 tis: & inuitus dicitur ille, qui non consentit ex-
 pressè, etiam si non contradicat: vt l. inuitus. de
 ser. vrb. præ. Idemq. licet vadam per prædium tuum,
 vel aliqua prolicia in tuo, te sciente, & non con-
 tradicente: non statim est servitus, nisi præscri-
 bam. vt l. iij. in fi. eo. ti. de qua præscriptione sta-
 tim dicā, sicut econtra in amittendis servituti-
 bus dicitur. nam licet alius tollas, me sciente,
 non statim domus tua est libera. vt l. hæc autem
 iura de ser. vrb. præ. & not. glo. in d. l. inuitus. Item
 constituitur & acquiratur servitus per consuetu-
 dinem. vt l. j. §. pe. & fi. & ibi per gl. & Doct. de
 aqua plu. ar. Item acquiratur per præscriptionem:
 vt habetur per glo. ordi. & mag. in hac materia
 in l. servitutes. la. grande. ff. de ser. & ibi per oēs
 Doct. & per Azo. in summa. C. de ser. §. itē con-
 stituitur servitus per consuetudinem. & habet
 per gl. & Doct. in l. ij. C. de ser. & aqua. per Dy.
 in c. possessor malis fidei. & in c. seq. de regu. iur.
 in vi. & per Bart. in l. j. §. deniq. de aqua plu. ar.
 cen. & per Doct. in §. que. insti. de actio. ¶ Cir-
 ca quod primo est sciendū, q. servitutes quedam
 dicuntur habere causam perpetuā, seu cōtinuā:
 quedam quasi perpetuam, seu quasi continuā:
 quedam discontinuam. ut not. per glo. & Doct.
 in d. l. servitutes. & habetur in l. foramē. de ser.
 vrb. præd. & in d. l. ij. C. de ser. & aqua. Et dic q.
 illa servitus dicitur habere causam continuam,
 & perpetuam, quæ semper est in vfu actualiter
 & potentialiter, vt servitus aquæ ductus, & ser-
 vitus altius non tollendi, & similes. Quasi cō-
 tinuam seu quasi perpetuam causam dicitur il-
 la servitus habere, quæ perpetuo seu continuo
 potentialiter, sed non actualiter est in vfu: vt est
 servitus stillicidij, vel ductus aquæ ex cælo ca-
 dentis: vt dicta l. foramen. de servit. vrb. præd.
 Et est ratio, quia in istis nō requiritur sem-
 per factum hominis ad vsum servitutis, licet re-
 quiratur aliquando à principio ad ipsam con-
 stituendam, ut in aquæ ductu. quia postquā aqua
 est derivata per rivum, vel canalem factio natu-
 rz continuatur, & per seipsam sēper fluit, & ita

in servitute tigni injuncti vel oneris ferendi nā
 postquā semel est immisum per seipsum con-
 tinuatur. Item in quasi perpetua seu quasi con-
 tinua. ratio est, quia licet in illa non exerceatur
 semper, tamen est apta semper exerceri sine fa-
 cto hominis, vt in servitute stillicidij, quæ est
 respectu aquæ ex cælo cadentis, quia non sen-
 per pluit: sed cum pluit, per seipsam cadit, & stil-
 licidium est semper aptum recipere aquam si-
 ne facto hominis, postquā stillicidium factum
 est. ¶ Discontinua verō causam illa servi-
 tus habere dicitur, quæ non est semper in vfu
 actualiter, nec potentialiter, sed necessario re-
 quirat interpositionem. quia in sui vfu requirit
 factum hominis, quod non potest esse conti-
 nuum, vt servitus itineris, viæ, & sim. Nam ho-
 mo non potest semper ire, vel ducere currum,
 aut plaustrum. l. servitutes. la. grande. in prin:
 de ser. Et istud quod dixi de causa discontinua,
 procedet in servitutibus realibus, quæ rei de-
 bent. q. in istis ipsa res dicitur tales servitutes
 quasi possidere mediante facto hoīs, nō aut facto
 suo: & id cū istis realibus ubicūq. factū hoīs re-
 quiratur ad vsum, & illud nō possit sp. esse cōti-
 nuū, sequit, illa res tales servitutes non cōtinue
 possidet, & ppea dicunt habere cām disconti-
 nuā. Sed secus est in servitutibus, vel psonalib.
 iurib. quæ debent à re psonæ: vt ē vsum fructus,
 vsum, iurisdiclio, & sim. Nā i istis licet factū hoīs
 requiratur, non solū ab initio, sed et ex post facto,
 nō tñ dñr hēre cām discontinuā: q. pnt aio pos-
 deri, ex quo psonæ, debent, quæ hnt aīum li-
 cet actus sint discontinui. ut eleganter no. Bar.
 in l. iusto. §. non mutat de vscap. & ibi omni-
 no videas. & no. per Cy. in l. 2. in 6. q. C. de ser.
 & aqua. quod no. pro huiusmodi materiz fun-
 damento. ¶ His itaq. præmissis dicas, si est ser-
 vitus, quæ habeat perpetuam causam seu con-
 tinuam vel quasi perpetuam seu quasi conti-
 nuam, ex his duobus casibus regulariter præ-
 scribitur longo tempore, videlicet 10. ann. in-
 ter præsentēs, & 20. inter absentes exemplo re-
 rum immobilium: vt est text. in l. fi. C. de præser.
 lon. temporis. & in l. 2. C. de ser. & ibi hoc not.
 per gl. & Doct. & idem no. gl. ordi. in d. l. servi-
 tutes. & ibi per omnes Doct. & per Azo. in sum-
 ma C. de ser. §. item constituitur. & in l. j. in 5.
 q. eo. ti. per Cy. C. de ser. & aqua. & in l. 2. in 5.
 q. eo. ti. Sed si est servitus habens causam dis-
 continuam: & tunc regulariter non præscribi-
 tur: vt est text. in d. l. servitutes. in princ. & ibi p.
 Do. in d. 5. & 6. q. Sed illa regula fallit in mul-
 tis casibus. Primo quando quis fuit vsum iure
 fer. tanto tempore, in cuius contrarium memo-
 ria non existit. l. hoc iure. §. ductus aquæ. de a-
 qua quoti. & æsti. secundum vnu n. intellectum
 scilicet, quod ibi loquatur de huius servitute.
 ar. l. j. §. fi. & l. 2. §. antepen. de aqua plu. arc. &
 no. gloss. mag. in d. l. servitutes. de serui. & per
 omnes Doct. & no. glo. in d. l. 2. & ibi per Do-
 ct. C. de ser. Et pro hoc adduco text. in c. super
 quibusdam. §. præterea. extra de verb. sign. vbi
 habetur, quod tēpus cuius non extat memoria

Memoria
in contrari.
Ante p[er] C. an.
dicatur tantum
t[em]pus cuius in
contrarium me-
moriam non exi-
st[er]it: et an ulus
tant[um] temporis
un[um] habeat co-
cessio[n]is et pri-
uilegi[um] Alex. 5.
uol in conf. 16.
in 2. col. in uer-
secundo princi-
paliter. et i[tem] cōf.
24. et ibi, an il-
lud t[em]pus suffi-
ciat ad praecri-
bendum merum
imperium.

in contrarium, habet vim privilegii. & est text.
in c. j. an si de p[re]scrip. lib. vj. ubi dicitur quod
d[ic]tum tempus habet vim tri. ¶ Quando autem
5 dicitur esse tant[um] tempus, cuius non extet me-
moriam in contrarium a, & quomodo probetur,
vide plenius per Iuno. in cap. qui per nouale. &
in c. veniēs. & ibi per canon. de ver. fig. per Cy.
in l. ij. in ix. q. C. de ser. & aqua. & per Bar. in l. j.
§. Labeo. de aqua plu. ar. & per glo. & Doc. in l.
a. biter. de pro. & per Flor. in d. l. seruitutes. in
vlt. charta circa prin. & adde quod Cy. tenet in
d. l. ij. ix. quesi. quod centum anni dicantur esse
spatium tanti temporis, de quo non extet me-
moriam. Idem tenet Anto. de Butr. in c. veniēs.
in prin. vlt. col. extrā. de testi. & Iuno. etiam ibi
circa fi. ij. col. in ver. item dicunt quidam, quod
si confet. & idem sentit Specul. in tit. de proba.
in ij. parte Spec. §. j. ver. si testes. ad fi. illius ver.
& idem tenet Bal. in d. l. ii. ad fi. ij. col. C. de ser.
& Card. Zabarella in c. si diligenti. in fi. extrā de
p[re]scrip. & not. per Doct. in iuribus p[re]allega-
tis. ¶ Et quomodo probetur possessio c. ann.
6 vide per Bal. in auth. quas actiones. in vlt. col. in
prin. C. de sacros. eccl[esi]e. & vide gloss. et quod
ibi notatur in cap. cum uobis. extrā de p[re]scri.
Secundus casus e[st] in quo fallit, quando viēs
allegaret seu habuisset titulum concessio[n]is ab
ipso domino: & sit ex aliquo titulo p[re]cedenti
dicat sibi a domino fuisse seruitutem constitu-
tam: nec id possit probare per testes vel instru-
menta: & in adminiculum suae intentionis indu-
cat coniecturam, quia usus est seruitute p[re]dii
domino sciente, & non contradicente per x. vel
xx. annos, scilicet per x. inter p[re]sentes, & xx.
inter abentes: quia p[re]sumitur seruitus consti-
tuta ex causa quae p[re]tenditur p[re]cesse. arg.
l. j. in fine de aqua plu. ar. cen. & l. cum de in
rem verso. ff. de vsuris. ita singula dixit glo. in l.
seruitutes. la grande. in gloss. magna. in fine. de
seruit. & glo. in l. j. §. fi. in ver. quandiu. de aqua
plu. ar. cen. Et idem ad literam dicit Azo. in
summa. C. de seruit. §. item constituuntur ser-
uitutes per consuetudinem. & idem not. Innoc.
in c. si diligenti. extrā de p[re]scrip. & Io. Andr.
& Doc. in c. peruenit. de cen. & idem tenet Bar.
& Flor. in d. l. seruitutes. & do. Angel. de Arc.
institu. de action. §. a que. Et istam opin. tenent
communiter Doct. tam legisti, quam canonisti,
ut dicit Paul. de Castr. in dista l. seruitutes.
Sed Petr. de Bellapert. Cyn. & Iac. Butr. & Ray.
de Flor. in l. si certis annis. C. de p[re]s. & Ang. ibi
in sua repeti. tenent contrarium, dicentes q[uod] l.
cum de in rem verso. Ipse iur. in faciente, hoc
est, in soluente per x. vel xx. annos: cōtra quem
facilius p[re]sumitur, cum ei non sit tantum im-
putandum. Et pro ista distinctione bene facit,
quod not. Innoc. in c. olim. el. iij. ad fi. de restitu.
spol. Itē pro hac parte ego adduco hanc ratio-
nem. Nam si opi. glo. & Doct. esset vera, lex quae
dicit, quod requiratur tantum t[em]pus, cuius non
extet memoria in contrarium, esset imposita
potius verbis, quam rebus. contra l. ij. C. cōmu-
nia d. leg. & l. fi. C. de vsu. & c. commissa. §. por-

ro. de elec. in vi. Nam quilibet qui fuisset in
quasi possessione per x. vel xx. annos, semper al-
legaret titulum a domino: & sic nunquam habe-
ret locum dicta lex, quae requirit tantum tem-
pus, quod non extet memoria in contrarium.
Barthol. autem in d. l. seruitutes. conatur saluare
gloss. & dictam opin. communem. & respondet
contrariis, dicens, quod in his quae sunt inagni
p[re]iudicii, procedit opi. Pet. & aliorum sequen-
tium, quod non habeat locum l. cum de in rem
verso sicut est in acquisitione domini, uel par-
tis eius. ¶ Nam si possiderem rem tuam, tan-
7 quam meam, per longum tempus, te sciente &
patientem, vel etiam vsumfructum eius, qui est
pars domini: uel iij. de vsu. & postea dicerem
te mihi meam uendidisse, vel concessisse, non
probare per hoc uenditio uel concessio, facit.
l. liberris. §. j. de ali. & ciba. lega. & l. nullo. C. de
rei. uen. Sed in his quae sunt parui p[re]iudicii, si-
cut sunt seruitutes p[re]dialia, per quas non ac-
quiritur dominium, nec pars eius: & tunc proce-
dit opi. gl. & pro hoc allegat l. si filius. C. de pe-
ti. h[er]ed. & l. qui aliena. §. i. de acquir. h[er]ed. & j.
quam Tuberonis §. sunt quaedam. ff. de pecu.
Item pro hoc allegat glo. similem not. in l. pen.
C. communi diu. ubi contra patientem p[re]su-
mitur titulus diuisionis, qui est parui p[re]iudi-
cii: ut ibi not. ad inconueniens, quod dixi, uide-
licet q[uod] lex uideatur posita uerbis, & nō rebus,
non respondet. sed potest dici secundum Paul.
de Castr. in d. l. seruitutes. quod illud tempus cu-
ius memoria non extat in contrarium, requiritur,
quando aduersarius ignoraret. Si autē scit,
& patitur, & tunc sufficit longum tempus, cū
allegatione tituli. & isto modo potest saluari
communis opi. Posset etiam aliter responderi:
quia licet sufficiat allegare titulum eum quasi
possessione longi temporis, & esset p[re]sumptio iu-
ris & de iure, tamen contra eam admitteretur
probatio in cōtrarium per partis confessionē.
& glo. est not. in aut. de qualitate dot. §. illud in
verbo, scribat. colū. vii. & est alia similis in l. in
contradictibus. in prin. uer. nulli. C. de non num.
pec. & no. Doct. in aut. sed iam necesse. de dona.
ante nup. et canonista in c. is qui fidem. de sp[eci]al.
8 ¶ Et ideo posset fieri positio alleganti titulu[m], q[uod]
non habuit titulu[m]: sed si confiteretur, allegatio
tituli sibi non prodesset: ideo nō credo, quod sit
p[re]sumptio iuris et de iure, sed iuris tantum:
ideo posset probari contrarium per alias proba-
tiones. iuxta not. in c. bonae memoriae Maguntini.
de elec. et in l. a. d[omi]n[us]. C. de probat. et per hoc
patet, quod lex quae requirit tantum tempus,
cuius nō extet memoria, non erit imposita uer-
bis, quando confiteretur aduersarius, uel proba-
retur titulum non p[re]cesse. uel quādo aduer-
sarius ignorasset allegatē titulum possedisse.
Teneas itaq[ue] opi. glo. quae est communis, et eam
semper obseruari in p[ra]ctica uidet eandē p[ra]-
cticam uidi obseruari, quando quis non soluit
decimam per tantum tempus, quod non extet
memoria in contrarium: sed istud non exami-
no, et ad eius probationem inducit possessionē,
uel

vel quasi tanti temporis, quod non extet memoria in contrarium: sed in hoc de decima est magis dubium: quia tractatur de magno præiudicio: sed in hoc plus est, quam in precedenti casu: quia allegatur non tempus longum, sed tempus quod non extat memoria in contrarium. sed istud non ex animo: quia est longa materia. de qua vide in c. de præscript. lib. vi. & in c. super quibusdam. §. præterea. de ver. sign. sit ergo cautus ille, qui est usus aliquo seruitu. iure discontinuo, ut semper alleget titulum aliquem habentem ad constituendam seruitutem sibi & probet se usum fuisse illo iure seruitutis per x. annos inter præsentis, & xx. inter absentes, sciente aduersario & patiente, & continebitur: & sit etiam cautus in hoc ut alleget se etiam habere ab aduersario, qui possit seruitutem imponere rerum: nec alleget se titulum habere à quodam tertio: quia hoc non sufficeret: scilicet enim & patientia non domino, non facient refutare præsumptionem in factum alieno, sed in facto proprio sic secundum Paulum de Cast. in l. seruitu. de seru. qui hoc declarat & bene. Contra sit cautus et aduersarius, ut querat propositiones vel aliter habere confessionem ab altera parte. si quod nullum titulum habeat ab ipso, vel ab alio, qui seruitutem imponere potuerit: vel si non potest habere confessionem, querat probare contrarium, coartando dictum titulum ad certum locum & ipsam iuxta non in l. actor. C. de prob. & in d. c. bonæ. de elec. ¶ Vbi habet, quod probe negatur: quia si allegans titulum confiteretur se non habere, vel et probaretur, illa allegatio tunc sibi non prodesset. Et hæc tene meum perpetuo, quia sunt utilia, & non ita bene declarata alibi reperies. Tertius casus, in quo fallit dicta regula, est quando quis probaret se habere verum titulum à tertio, nam tunc seruitus, et si haberet causam discontinuam, acquireret longum tempus, videlicet x. annis inter præsentis, & xx. inter absentes, & per textum in l. si. in fi. de præscript. l. in. tēp. & per l. si. ergo. §. j. ibi ita rusticorum. de publi. quod est singulare secundum Paulum de Cast. in d. l. seruitutes. de seru. Debet ergo illa regula intelligi, quando quis non habebat verum titulum à tertio. Et quod dixi verum titulum debere probari, quia non sufficeret ipsum cum allegaret: usus. n. longi temporis non posset operari duo specialia. scilicet quod faceret præsumi titulum ab extraneo, & ultra hoc, quod sufficeret longum tempus cum tituli titulo allegato, ubi alias requireretur tunc, cuius non esset memoria in contrarium, per non in l. j. C. de do. promiss. cum si. quia non accidit in titulo allegato à domino aduersario, seu ab illo qui seruitutem imponere potuit: quia usus longi temporis et hoc casu inducit unum speciale tantum. scilicet probationem tituli, qua facta, sufficit ne aliud tempus requiratur, quali possessiones ad præscribendum, ex qua præscripturis probatus est titulus eius qui seruitutem imponere posset, & immediate constituere. ar. l. sequitur. §. lana. de vfuc. Quartus casus & ultimus est, in quo fallit dicta regula secundum Paulum de Cast. in d. l. serui. in fin. in seruitutibus personalis, quæ debentur à re personarum, ut usus fructus, usus, iuridictio, & sim. quia

licet ad eorum usum requiratur factum hominis, tamen non dicuntur habere causam discontinuam, quia animo possideri possunt, qui continuus est, licet actus hominis sint discontinui: ideo longo tempore præscribuntur, cum titulo tamen vero, quia habet similitudinem cum dominio, quod longo tempore non præscribitur sine titulo. est casus in l. si. circa fin. C. de præscript. lon. temp. & l. si. ego. §. si. de publi. & not. in l. iusto. §. non mutat. ff. de vfuc. & intellige de titulo habito à non domino: non autem à domino: quia tunc non esset opus præscriptione: ut l. clauibus. de contrah. empt. iuncta d. l. sequitur §. lana. de vfucap. sine titulo vere præscribere longissimo tempore: ut no. Cy. in l. ij. in vi. q. C. de seru. ¶ Sed prædicta regula procedit in seruitutibus realibus & prædialibus, quæ à re rei debentur: quæ res dicuntur possideri, quando habent causam continuam: ut l. qui fundum ff. quemadm. seru. amitt. sed ille habet causam discontinuam, non potest dici, quod continuus possideat, nec per actum hominis: quia ille non est nec potest esse continuus: nec per animum, cum res animum non habeat: ut dixi supra in illa q. quando dicatur seruitus habere causam discontinuam. Ista autem non est proprie fallentia à dicta regula, quæ de seruitute habente causam discontinuam loquitur: quoniam seruitutes personales dicuntur habere causam continuam & perpetuam, ut dixi: & licet videatur, quod possit dici fallentia respectu actus hominis, qui requiritur in seruitute personali: & tamen præscribitur longo tempore, quod non est in seruitute reali, quæ factum hominis requirit, & est discontinua: quia longum tempus non sufficeret: tamen dicitur, quod hoc casu non est proprie fallentia: quia in ista seruitute personali requiritur titulus à non domino, ut dixi, quod si interuenisset in seruitute reali habente causam discontinuam, idem esset: quia etiam longo tempore præscriberetur, ut dixi in tertio casu precedenti, & sic in effectu quantum ad tempus præscribendi, non videtur esse differentia inter seruitutem habentem causam discontinuam, & seruitutem personalem habentem causam continuam, quia in utraque sufficit titulus à non domino cum possessione vel quasi longi temporis. Sed ubi non interuenisset titulus bene esset differentia, quia in seruitute reali regulariter non præscribitur, nisi per tantum tempus quod non extet memoria in contrarium. sed in seruitute personali sufficerent xxx. anni quod est longissimum tempus. ut nota. Cyn. in l. ij. in vj. q. est. C. de seruitutibus & aqua. & supra dixi, quæ omnia bene nota.

Quot sint necessaria ad inducendam præscriptionem in seruitutibus habentibus causam continuam uel quasi, an requiratur titulus & bona fides, & an de iure

¶ Absentes. Adde Corneum consil. xxxvj. incipit in hac. Et præsens in ciuitate sua quæ præsumitur esse, & non præsumitur absentia. consil. Et an absens dicatur ille, qui non est præsens in iudicio, consil. lviij. in ij. volu. Et quis dicatur absens, vide Ale xan. in v. volu. consil. c. in iij. col. in prin.

iure inter ius canonicum & civile sit differentia in prescriptionibus, & an servitus possit constitui sub conditione, & duplici conditione, videlicet extincta & inceptiva. Cap. 20.

- 1 *Servitutis ad prescriptionem quot necessarii sunt.*
- 2 *Bona fides in prescriptionibus an presumatur.*
- 3 *Bona fides in quibus casibus allegari debeat.*
- 4 *Bona fides an in libertate prescribenda requiratur.*
- 5 *Prescriptione quomodo scientia & potentia aduersarii requiratur.*
- 6 *Servitutibus in prescribendis an titulus requiratur.*
- 7 *Prescriptio contra ecclesiam omnino titulum requirit.*
- 8 *Servitutum, & in iure incorporalium presumptio septem requiruntur.*
- 9 *Interrumptio naturalis longissimi temporis in iure incorporalibus prescriptionem impedit.*
- 10 *Servitutes non constituuntur, ut aliquid in suo faciat.*
- 11 *Prescriptio quandoque plus potest, quam pactum.*
- 12 *Ite per civitates, & domos alienas, licitum non est.*
- 13 *Servitutes reales & pradiales ipso iure non recipiunt certum tempus ex parte ante ad originem impediendam, sed conditionem.*
- 14 *In iure corporali quomodo quis tradere teneatur.*

a Prescrip. Adde Alex. consil. 34. in 2. col. in prin. in 3. vo. Et multa in materia prescriptionis habes in 2. vol. consil. 188. & in 4. vol. consil. 99. in j. & 2. col. & an ius canonicum in materia prescriptionis deroget iuri civili, vide Cor. consil. 16. in 2. vol.

b Bona fides. Quo modo & quando in prescriptione requiratur bona fides & quid de iure civili. & can. vide Alex. consil. 99. in j. col. in 4. vol. & an exti. presumatur bona fides, in consil. 89. in 5. vol. Et bona fides, non presumitur in eo, qui contra iura mercatur, vide Cor. consil. 121. in 2. vol.

DICTIONEM est supra, quod servitus habet causam perpetuam, vel continuam, vel quasi, prescribitur longo tempore. ¶ Sed quot sunt necessaria ad dictam prescriptionem? Dic plura. Primum, quod volens prescribere, fuerit usus iure servitutis: scilicet eo animo, ut possit uti iure suo aduersario inuito, non iure amicitiae vel familiaritatis, quia tunc nunquam prescriberet. l. si. & ibi no. quemadmodum servi. amicitia. & l. qui iure familiaritatis. de acquir. poss. sio. Et ideo si transiit quis per fundum tuum longo tempore per aliquam viam, ibi existentem, quam publicam esse credebatur, & cuilibet liceret per eam transire, non acquirit servitutem, etiam si tanto tempore fuisset, cuius in contrarium memoria non existit, nec acquirit, interdictum est, de itinere adque priua. ipsa servitute habenda. ut eleganter nota. Paul. de Cast. in d. l. fina. Qualiter autem probetur, quod quis fuerit usus iure suo, seu iure servitutis, plene habetur per gl. Barto. & Doct. in l. j. §. 2. de itinere adque priua. & c. Inno. & Doct. in c. bono. el. ij. de postul. pra. & de causa pos. & pro. prie, c. cum eccle. in ver. affuisse. & per Bart. & Doc. in d. l. qui iure familiaritatis. & per Fio. & Doc. in l. servi. de servi. & c. Secundum quod requiritur

tur bona fides, quia credebatur sibi servitutem comperere. ut no. gl. in d. l. si. & in l. 2. C. de servi. qd verum, si vult prescribere longo tempore, secus si longissimo. puta 30. vel 40. annorum. quia de iure digestorum, & C. etiā sine bona fide poterat prescribi, sicut dominum per l. si. de praescrip. 30. annorum. & no. Cy. secundum Pe. in l. 2. in 6. q. C. de servi. tu. hodie vero de iure canonico nullo modo potest. ut in c. fin. extra de praescrip. & in c. possessor malefid. lib. 6. Sed advertendum, quia ubi constat vere de mala fide, procedunt praedicta. Sed ubi esset praesumpta mala fides tantum, tunc post 20. annos talis praesumpta mala fidei non potest allegari, casus est no. & ibi hoc no. Bar. qui ita dicit intelligi in l. fin. in fi. C. unde vi. & idem no. Ant. de Bur. in c. saepe. in 5. col. verfic. ite hoc verum. x. de restitu. spol. ¶ Nūquid autem in dubio bona fides praesumatur. videtur quod sic. per l. pe. C. de enic. & p. l. si fundū. C. de rei ven. Dicitur in hoc, quod si quis possidet cum titulo regulariter, praesumitur bona fides, nisi probaretur contrarium: quod fallit, quoniam titulus esset improbatum a lege: quia tunc semper praesumitur mala fides. text. est no. in l. quem admo. ver. mala fide. C. de agri. & c. si. & ibi hoc no. Bar. quod omnino vide. Itē fallit, quoniam fuisset ei denuntiatio ne emeretur. ut d. l. si fundū. C. de rei uē. Itē fallit, si corā aliquibus dixisset, se scivisse rem esse alienā. Itē si de hoc erat fama in vicinia, & ipse erat vicinus. ut not. Bar. in l. Celsus. in pen. col. de vscup. Itē si procuravit habere titulum. ut notat singulariter Bald. fm Odo. in l. quoties. C. de rei uē. sed si quis possideat, vel quasi sine titulo, tunc regulariter praesumitur mala fides: ut no. in l. si. C. unde vi. Itē si quis sciebat fundū alienū esse, nec habebat aliquem titulum cōcessionis servitutis, praesumitur mala fides: quia sciebat vel scire debebat, non posse uti illo fundū sine licentia domini: requiritur ergo, quod credat se habere servitutem, quia uti licet reuera non habeat: sed erravit in facto, quia forte audierat a parte suo hoc dici, vel erat publica vox in vicinia. nā hoc tribueret iustā causā credēdi, & sic bonā fidē. ut no. Bal. in d. l. Celsus in 2. col. & in l. j. §. hoc interdictio. in 3. col. de iti. ad priua. & Bald. in d. l. indicia.

3 ver. ergo quæro. C. de rei vendi. ¶ Adverte tñ, quia licet aliqui bona fides b praesumatur: tñ in casibus, in quibus requiritur, non sufficit, quod praesumatur, sed ipsa debet deduci & allegari. ut est casus singul. in l. si adulteriū cū incestu. §. idē Polioni. de adulter. secundū Ang. in l. eū qui. §. si. de public. & vide ad hoc Bar. in l. cū quidā in vlti. col. in prin. si cer. pe. ubi dicit, quod super non allegatis non cadit praesumptio. & idē no. Bal. in l. si certis annis. in 5. col. C. de pac. quod bene no. in practica, quia vidi multos errare hoc non perpendentes. Et quod dixi de bona fide, intellige, quod requiritur in servitute prescribenda. ¶ Sed nunquid in libertate prescribenda requiritur bona fides? vide per gl. ordi in l. si. quēadmo. servi. am. & ibi per Doct. & dic quod in prescribenda libertate personali requiritur bona fides. l. j. C. de praescrip. lon. tēpor. quā pro libertate comp. Sed in prescribenda libertate distinguitur. Aut loquimur de

de libertate rei urbani, & requiritur bona fides. I. hec autem iura de seruit. vrb. prædio. Aut rei rustice, & non requiritur bona fides, l. pen. C. de seruit. Et ratio diuersitatis est, quia in præscribenda libertate requiritur factum & usus præferentis, & ideo non mirum, si eius bona fides requiritur, sed in rebus non requiritur aliquod factum hominis præferentis, sed sola negligentia ex parte admittentis. ideo non consideratur in admittendo bona fides aduersarij, vt no. in d. l. fua & in d. l. 2. C. de seruit. dicā infra plenius, in 10. & vltima quæst. princ. Tertium, quod requiritur in ista præscriptione, est quoddam fuit vñs longo tempore, videlicet 10. annis inter præsentis, & 10. inter abfentes, vt nota in l. seruitutes. ff. de seruit. & in l. 2. C. eo. tit. & supra dixi, quod est verum in prædio priuati, sed in prædio ecclesiæ requiritur tempus 40. anno. sicut in præscriptione domini rerum ecclesiæ, ut voluit Inno. in c. diligenti de præscript. & per Doc. cautionis in c. peruenit. de censibus, & sequitur Paul. de Cast. in d. l. seruit. circa quod adde quod dicā infra, verbi sed contra hoc opponitur. Quartum, quod requiritur, est quod vñs fuerit sciente aduersario. l. 2. C. de ser. & ibi per glo. & Doct. & etiā eo patiente. l. quoties. la. 2. de seruitu. & in ista scientia & patientia consistit quasi possessio iurum incorporaliū. Primo limita principaliter duos uñs mod. s. ¶ Quod scilicet, vt scientia & patientia aduersarij requiratur, volēdo præscribere longo tempore, sed l. longissimo, scilicet 30. vel 40. annis, secus. nam tūc non requiritur scientia, nec patientia aduersarij. sicut enim operatur titulus, vt possum præscribere aduersario ignorante vel non patiente, etiam operatur longissimum tempus, quando titulus non interuenit: ut singulariter dicit Paul. de Cast. in l. 2. C. de seruit. Secundo fallit, quādo præscribens habet titulum à quodam tertio, qui tanquam dominus illius fundi concessisset ei seruitutem illius fundi, cum non posset, tunc præscribitur etiam ignorante vero domino, sicut præscriberet dominus ipsius rei. l. si. C. de præscript. long. tempo. & hoc voluit expresse Pet. ut refert Cyn. in l. 2. C. de seruit. dum loquitur in uirtute formata, quā quis habet titulum, & hoc etiam sequitur Paul. de Cast. in d. l. 2. & in d. l. seruitutes. quæ dicit, quod de hoc est tex. in l. si ego. §. 1. de publi. in alternatiua, quæ ponitur ibi, dum dicit, quod per traditionem consistit, vel per patientiam. Nam per traditionem dicitur constituta, quando habet titulum a tertio, & non videtur requiri patientia domini. & dū subdit, Per patientiam, loquitur quando non habebat titulum, quo casu bene requiritur. & ista est singularis limitatio ad illud quod communiter dici solet, quod in iuribus incorporalibus non est dare quasi possessionem, nisi per scientiam & patientiam domini, quod contingere pōt in multis, vt in pascuis, & aqueductibus, & iurisdictionibus, & iure piscandi, de quibus quondam oriuntur lites in partibus istis. & pauci

sunt qui hoc aduertant, quia cōiter dicit, quod l. quis non posset in h. s. præscribere, nisi cu scientia & patientia aduersarij, & hoc debet probare. Sed tu aduerte an habeat titulum, a vel no: quia si habet titulum, nō est opus probare scientiam, vel patientiam, secundū Pau. de Cast. in d. l. seruit. de ser. 6. ui. quod singulariter tene menti. ¶ Sed nūquid requiritur tit. in istis seruitutibus præscribendis? Dicas breuiter, q. nō. vt est casus in l. si q. diurno. & ibi gl. & Doct. ff. si seru. ven. & no. per gl. in d. l. seruitutes. & in d. l. 2. C. de ser. & ibi per oēs Doct. & no. glo. in l. 1. §. si. in uerfic. quandiu. de aqua plu. & per Barr. in l. si. quēad. ser. amit. & idem no. expresse Inno. in c. si diligenti. de præscript. & istud teneas, licet aliqui dixerint, quod requiratur saltē allegatio tituli. & not. bene, istud tñ fallit in usufruct. & in prædiis ecclesiæ, ut statim dicā. & intellige de titulo non solum habito à domino prædij seruitutis. nā de illo dubium non est, quod requiritur ad præscribendum: quia si à vero domino titulus non haberetur, statim seruitus acquisita esset, & non esset necessaria præscriptio. l. sequitur. §. lana. de usufruct. sed intelligo etiam de titulo habito à quodā tertio: puta quia Titius tanquam dominus prædij cui, cum non esset, concessit mihi seruitutem in eo: & ego credēs ipsum dominum esse, fortē quia possidebat, fui vñs seruitute longo tempore, te sciente, & patiente, ratione illius concessionis. nā ē talis titulus non requiritur ad præscribendū talē seruitutē realem. Et rō, quia in seruitutibus & iuribus incorporalibus tit. non requiritur, sed in corporalibus sic, vt est iste: quia istæ seruitutes reales quæritur rei, quæ sibi non pōt de titulo providere: sed alia iura corporalia quæritur personæ, quæ sibi de titulo providere potuit. & ista fuit rō Pet. Ite est & alia ratio, quia in incorporalibus agit de maiori præiudicio, de acquisitione domini, quā in corporalibus: quia tunc scholaris afficitur, & eius tantū conditio grauat. & hæc fuit rō Dy. in c. 2. de reg. iur. li. 6. quā sequitur Cy. in l. 2. in §. q. C. de seruit. & videtur mihi verior. & ideo in præscribēda seruitute usufructus, requiritur titulus, cū usufruct. sit pars domini. l. 4. de usufruct. & per consequens in eo præscribendo, tractetur de magno præiudicio ad similitudinem præscriptionis rerū incorporaliū. Sed contra hæc oppon. & imo videt, q. in præscribēda seruitute verus tit. requærat. nā ille qui seruitutē præscribit, hēt contra se dispositionem iuris cōis: qm̄ omne præsumit liberū, nisi probetur habere seruitutē. l. alius. C. de ser. ergo videtur, q. non solum allegatio, sed ē tituli probatio sit necessaria, per c. 1. de præscript. lib. 6. Inno. in c. diligenti. de præscript. soluit hoc contrarium, q. non dicitur contra se habere ius cōe qui præscribit seruitutem: quia ius non prohibet quē habere seruitutē in prædio alieno: sed tunc dicitur habere ius cōe contra se. puta vnus episcopus exercet iurisdictionē in diocesi alterius epi. dicit Pau. de Cast. in d. l. seruitutes. q. non comprehendit quid sit hoc

a Titulum.
An titulus multus transferat dominium, vide Corneliū consil. 98. in 1. vol. Et Alex. in §. vol. in consil. 89. & ibi, q. contrahēt titulum verum vniuersalem, datur petitiō hereditatis.

hoc dicere: quia verum est, quod in pradio alie
no non prohibetur habere seruitutem volente
& cōtētiēte domino, sed eo nolente sic. & eo-
dē nō vnus episcopus volente alio episcopo.
Vnde dicit ipse, quod c. 1. de p̄scriptio. in 6.
loquitur de p̄scriptioibus currentibus con-
tra ecclesiam, vel res ecclesiasticas contra pri-
uatū. ¶ Et ideo ipse concludit, quod qui vult
p̄scribere seruitutem in pradio ecclesiæ, cum
habeat contra se ius commune, necesse est vt
habeat titulum saltem à nō domino: vel etiam
à domino titulum utilem. iuxta quæ habentur
in c. de quarta. de p̄scriptio. quia si esset vti-
lis, non esset necessaria p̄scriptio. l. sequitur.
§. lana. de vluapio. quod nō. pro limitatione l.
si quis diuturno. si serui. vendi. Potest etiam di-
ci, quod Inno. bene soluit, quia volens seruitu-
tem p̄scribere, non habet ius commune contra
se, quia est p̄ter ius commune: & tunc di-
ceretur contra ius commune, quando expresse
prohiberet p̄scriptionem. vt not. in d. c. 1. de
p̄scri. in 6. Quintum quod requiritur ad
p̄scribendum seruitutem, quando est negati-
ua, vt seruitus altius non tollendi. scilicet pro-
hibitio vsus. vt no. gl. in l. qui luminibus. de ser-
ui. vrb. pradio. & in l. 1. C. de serui. & glo. 3. in
c. abbate. de ver. signi. & Dyn. in l. si prius. de
no. oper. nuncia. Et ideo in istis seruitutibus,
quæ consistunt in prohibendo, ut est tex. serui-
tus altius non tollendi, non acquiritur quasi
possessio, nisi per prohibitionem ex parte p̄-
tendentis seruitutem, & patientiam aduersarii:
Sed in his, quæ fiunt in faciendo, vt aquadu-
ctus, & simil. non requiritur prohibitio, sed v-
sus & patientia aduersarii, quia in his consistit
quasi possessio. & in p̄dictis negatiuis serui-
tutibus sufficit vnus tantum actus prohibitio-
nis ad hoc, vt quærat ista quasi possessio. pu-
ta ne altius tollas, vel per fundum vadas, vt sen-
tit glo. in l. j. C. de serui. Sed in affirmatiuis, vt
eundi per fundum, vel aquam ducendi. Dic q̄
si sunt tales, in quibus possit esse vsus per mo-
dū facultatis, & familiaritatis, vt itineris, quia
permisum est ire per fundum tuū donec pro-
hiberis. vt l. diuus. de serui. vrb. pradio. & tunc
requiritur, quod iuerit saltē 30. diebus ad hoc
vt constitutur in quasi possessione. vt l. 1. §. 1.
& ibi per Barto. de itinere actūq; priua. Sed si
non potest in eis esse vsus ratione familiarita-
tis, puta ducere aquam per fundum tuum in
ista quasi possessione quærenda, etiam vnus
actus sufficit. vt in l. 1. §. quod autem. de aqua
quoti. & acti. & ita tenent Pet. & Cyn. in d. l. 2.
in 6. q. C. de seruit. & Barto. in l. 1. eo. titu. &
Bald. in d. l. 2. & Flo. in l. seruitutes. ff. de ser.
quod bene not. Sextum quod requiritur, est
tempus, scilicet longum, quando seruitus ha-
bet causam continuam, vel quasi. sed si habet
causam discontinuam regulariter requiritur tā-
tum tempus, cuius non extet memoria in con-
trarium, de quo dic vt plenius dixi in princip.
huius 8. q. princip. Septimum & vltimum re-
quiritur, vt p̄scribens sit dominus fundi, cui

seruitus est acquirenda, cōpleta p̄scriptione.
aliās, si esset simplex possessor, sic vt non possit
ei fundum acquirere per pactum: vt dixi supra
in 4. q. principi. ita per p̄scriptionem, sic vt nec
possit seruitutem imponere, etiam si parte do-
mini in fundo haberet. vt l. pro parte. de serui-
tu. licet aliquādo plus possit p̄scriptio, quā
pactum. vt gl. no. in l. 1. fami. ercif. & in l. sed si
inter me. de seruit. vrb. pradio. & in p̄di-
ctis iuribus not. ¶ Ex p̄dictis autem collige
secundum Flo. in d. l. seruit. septem specialia
in ista p̄scriptione seruitutum & iurium in-
corporalium. Primum est, quod non requiri-
tur vera possessio, sed quasi, quia iura incorpo-
ralia non possunt possideri. vt l. seruus. §. incor-
porales. de acquir. re. do. Secundū, quod pro-
cedit contra possidentem: vt habetur in l. iur.
de actio. §. æque. quod non est in rebus corpo-
ralibus, vt ibi. & l. 2. C. de p̄scri. 20. anno. not.
per glo. in l. 1. in fin. C. de seruis fugi. & ibi per
Doct. Tertium, quia non requiritur titulus.
si quis diuturno. ff. si ser. vend. & supra dixi.
ergo sufficit etiam non solennis. vt habetur in l.
post mortem. de adoptio. facit ad hoc gloss. no.
tab. in l. iurium. in glo. magna. in fin. si cert. pe-
Quartum, quia requiritur scientia eius contra
quem p̄scribitur. l. 2. C. de seru. Quintum,
quia requiritur etiam aduersarij patientia. 4 l.
quoties. la. 2. de seruit. Sextum, quia aliquan-
do requiritur prohibitio pro adipiscenda quasi
possessione: eo quia nō cadit aliquis actus alius
corporalis pro ea adipiscenda, qui sit conformis
iuri quærendo, nisi prohibitio, vt dixi su-
pra in versu. quintum quod requiritur ad p̄-
scribendum seruitutem. Septimū, quia p̄-
scriptio longi temporis in istis incorporalibus
interrumpitur per solam missionem execu-
toris, licet secus sit in corporalibus: vt. C. de rei
vendic. l. morā litis, & hoc voluit singula. glo.
sub dubio tamen, forte in l. 2. in gloss. 3. in fin.
C. de seruit. Sed Bartol. limitat hęc procedere,
quando p̄scribens non habet titulum: quia
tunc solū ex negligentia non potestis causæ:
ideo insurgente vigilantia impeditur. C. de p̄-
script. 30. anno. l. sicut. sed si haberet titulum,
nō sufficeret sola missio executoris, quia illa non
causatur ex sola negligentia, vt habetur in d. l.
sicut. & hoc procedit de iure ciuili, sed de iure
canon. secus: quia omnis p̄scriptio de iure ca-
noni. impeditur per solam missionem execu-
toris. ratio, quia superueniens mala fides, etiam
sine aliquo iudicio p̄scriptionem impedit. c.
fi. & ibi not. de p̄scriptio. c. possessor mala fi-
dei. de reguli. iuri. lib. 6. & hoc tenet Bal. in l. 2.
C. de serui. in versu. vltius quæritur, nunquid
p̄scriptio. quæ sequitur Ang. de Arc. in l. iur. de
actio. §. æque. teneo q̄ illud seruādū esset in fo-
ro ciuili. iuxta not. in d. c. fi. ¶ Naturalis autē in-
terruptio impedit p̄scriptionē & longissimi-
tis in istis incorporalibus. lege, seruitutes. &
lege. 2. C. eod. tit. Et hoc facit contra eum, qui
vult p̄scribere molendini clusam, quam cur-
sus aquarum semper interrumpit, ut non
videatur

▲ Patientia.
Adde Alex. cōf.
1. i. §. vo. & ibi,
an tolerans v-
num possidere,
ita vt illa patiē-
tia egrediatur
terminos tole-
rantia.

uideatur præscribere, quia perditur possessio: quod est uerum, si destruat in totum, vel pro maiori parte: alias secus arg. l. domum. de contrahen. emptio. & hoc tenent Bal. & Aug. in d. l. seruit. quod notandum est. Et per hæc expeditus est unus modus acquirendi seruitutem per præscriptionem, ac etiam perfecte expedita est materia præscriptionis in acquisitione seruitutum. De præscriptione autem in seruitute attendenda dicam in 10. & vlt. q. Item constituuntur etiam omnes seruitutes non per traditionem ueram, quia incorporalia non recipiunt traditionem, de acquir. re. do. l. seruus. §. incorporales. sed quasi traditionem, quæ fit per scientiam & patientiam domini, ipso me ducente in possessionem, unde etiam cauet, quod me non impediatur utentem. ff. de ser. urba. prædio. l. j. §. si. de actio. empt. l. ratio. §. si inter. & de seruitu. l. quoties. l. a. 2. de ista cautione habetur in l. hæ. 10. tum. & l. legi. si ser. uen. ¶ Item constituuntur seruitutes, ut patiaris me uti seruitute per prædium tuum: non autem constituuntur, ut tu aliquid non facias in tuo: puta ne eas per fundum tuum, neue ibi consilietur, neque eo fruaris, secus si concederes mihi ius tibi non esse in fundo tuo aquam quætere minuendæ aquæ meæ gratia, ut l. quoties. l. a. j. de serui. in princ. nec etiam constituuntur, ut tu aliquid facias in tuo: puta uindictaria tollas, amœniorem prospectum præstes, uel in tuo pingas: ut d. l. quoties. l. a. j. §. j. eo saluo, quod in seruitute oneris ferendi dicitur, ut is debeat sustinere parietem uel columnam, qui debet seruitutem oneris ferendi in pariete uel columna sua: ut l. eum debere columnam. & ser. urb. prædi. & l. ficuti. j. & §. distans. si serui uendi. & dixi. supra in prima natura seruitutum. Item seruitutes constituuntur in fundo simpliciter: quo casu totus fundus seruitute afficitur, ut per quamlibet eius partem ire agere liceat. l. ficuti. de serui. & l. si mihi concesseris. cum l. seq. l. si uia. de ser. ur. præ. nisi domino prædij certus locus seruitutis designetur: ut l. nam seruus. §. sed si totus fundus. quemal. ser. amit. de quo dic, ut dicam in 2. q. priu. Item omnes seruitutes constitui possunt ad partem prædij diuisam: ut l. certam. de ser. & no. pro parte, non autem ad partem diuisam, ut est rex. cum gl. in d. l. pro parte. & l. ut ponit. §. j. eo. ti. & l. j. in prin. de ser. le. & l. si quis duas. §. si quis partem. cõtra prædio. Cõstitutæ autem seruitute meo prædio, si nanciscor eius dominum pro parte indiuisæ, pro ea parte seruitus extinguitur, & pro alia remanet. d. l. ut ponit. §. j. si nanciscor non esset constituta in toto prædio sed tantum promissa, extinguere seruitus in totum, me adepto dominum prædij. d. l. pro parte. nã multa impediuntur faciendæ, quæ non dissoluantur iã facta. l. parte fu. rioso. de his qui sunt sui uel alie iuri. & no. per gl. in d. l. pro parte. Itẽ non pōt constitui pars seruitutis, ut quis teneat ad partem eius: quia omnes seruitutes indiuiduæ sunt præter seruitutem usufructus ut dixi in 3. princip. diuisione seruutū. & si promissor, uel stipulator serui decessit,

quolibet hæres tenetur in solidum, & quilibet hæres stipulatoris agit in solidum, ut d. l. pro parte. & l. uia. de serui. & fam. hæres. l. hæreses. §. an ea. & l. 2. de uer. obli. l. j. §. usufructu. ad l. Fal. Item licet unus ex locis non possit per pactum acquirere seruitutem fundo comuni: ut l. si unus ex sociis. de ser. rust. prædio. tamen per tempus seu temporis lapsu, hoc est præscriptione, acquirere potest. est cū gl. no. in l. sed si inter me de serui. ur. ban. prædi. & ibi per Doct. & ibi hoc etiã tenet 11 do. Pau. de Cast. in d. l. ex parte. ¶ Ex quo no. quod aliqui plus pōt præscriptio, q̃ pactū. Idẽ no. gl. in l. j. fam. herc. Itẽ potest constitui seruitus certo modo: ut cū certo genere uehiculi non agatur, ueluti cū equo duntaxat, uel ut certum pondus uehatur, uel ut res illæ traducantur aut carbo portetur. ut est rex. in l. modus. de seruitu. Item potest constitui seruitus, ut usus seruitutis temporis secerari possit: puta ut quis post horam tertiam usque in horam decimam eo iure utatur, uel alteris diebus utatur, ut est rex. in l. uia. §. j. de serui. & in d. l. modus. §. si eo. titu. & hoc seruatur in multis locis in aquæductu. Itẽ seruitus pōt imponi & restringi ad certum tempus: puta ut liceat ire de die tantum, & nõ de nocte, maxime in urbanis prædijs. rex. est cum gl. in l. iter. cõnu. 12 nia prædio. ¶ Ex quo no. ubi Paul. de Cast. q̃ non est licitum ire per ciuitatem, nec per domos alienas. Itẽ constitui pōt seruitus etiã de edificio futuro, ut l. seruut. §. futuro. de serui. ur. præ. & l. Labeo. eo. tit. Itẽ constitui pōt, ut aqua quætere, & inuentam ducere liceat, ut d. l. Labeo. & dixi. 3. in illa q. in quibus rebus pōt seruitus constitui. & oia quæ ibi dicuntur, possunt hic ad l. Itẽ seruitus nauigandi pōt per lacum perpetuo constitui: ut l. uia constitui. §. si lacus. de ser. urbi. prædi. Itẽ in mare, aditus, haustus aquæ, fere in idẽ modis constituitur, quibus ususfructus constitui potest, ut est rex. in d. l. uia. in pri. de serui. Itẽ seruitus ipso iure neque ex tempore, neque ad tempus, neque ad certam conditionem, uer. gra. quãdiu uolũ, constitui pōt. Sed si hoc modo constituitur, obstat facti uel doli exceptio contra promissionem seruitutis uendicacis, ut est rex. in l. 4. quæ incipit, seruitutes. de serui. & ibi plene per gl. Bartol. & Doct. Et pone exemplum ex tempore, scilicet, ut incipiat post pascha: ad tempus, ut incipiat nunc, & duret usque ad pascha: sub conditione, intellige extinctiua, scilicet, ut constituo tibi seruitutem, quæ extinguatur si nauis ex Asia ueniret. non autem intelligas de conditione inceptiua, uidelicet, constituo tibi seruitutem in tali fundo, si nauis ex Asia ueniret: quia sub cõditione bene pōt constitui seruitus, sicut & dominium potest sic transferri, & possessio: ut de acquir. poss. l. si quis absenti. §. si quis. & not. glo. in dicta l. 4. in uerbo, sub conditione. quæ gloss. faciens differentiam inter conditionem extinctiua & inceptiua, non est auri, secundum Raph. in l. respiciendum. si cer. pera & Flor. in d. l. 4. & communiter tenetur. ¶ Et ex his not. quod seruitutes reales & prædiales ipso iure non recipiunt certum tem-

pus

¶ Obligat. Obligatio, & actio an sit nata ante diem, vel quomodo, vide Alex. consil. 2. in 4. col. in 4. vol. Et qui obligatur in foro animæ ratione naturalis obligationis, vide Corne. consil. 256. in 4. vol.

pus ex parte ante ad impediendum originem, sed conditionē sic: sicut videmus in obligatione a, quæ constitui non potest ex certo tempore. l. obligationum fere. §. placet. ff. de actio. & oblig. sed sub conditione sic: vt l. cedere diem. de verb. signif. Ex parte vero post, id est, ad ipsam obligationem seruitutis faciendam, non recipiunt conditionem, nec diem, quantum ad substantiam ipso iure: sed obstat exceptio: quia tempus non est modus tollendæ, & c. quia postquam incipit semel competere, durat perpetuo: sed adueniente die vel conditione, obstat exceptio: vt d. §. placet. & habetur in l. nemo potest. de legat. j. Et hoc est qd dicere voluit text. in l. 4. de serui. & in illis appositio temporis contra naturam actus non vitiat nec vitatur, sed operatur in eo quod operari potest, si circa ipsum, & non contra substantiam: vt d. l. 4. & l. eū qui ita §. qui ita. de verb. obliga. & habetur in d. l. nemo potest. Et de intellectu & materia in d. l. 4. vide ibi plenius per Barto. & per omnes Doct. & plenius per Rosse. in suis libellis iuris civilis, in actione confessoria. vers. itē quæritur quæ dicitur. & vide quod dixi supra in 6. q. principi. Et adde, quod licet seruitus constitui possit ex parte ante, sub conditione ad impediendum originem: videlicet, promitto tibi seruitutem in tali fundo, si naus ex Asia veniret: tamen si ante euentum conditionis tradidi, vel quasi per patientiam transiit in ius seruitutis ff. de solut. l. sub conditione. de iure do. l. nisi. secundum gl. not. in d. l. 4. in vers. sub conditione. circa princip. ibi, si ante condi tradidi. quæ glo. non est alibi, secundum Angel. & ibi Doctor. ¶ Ex quo not. singulariter, quod sicut in re corporali quis tenetur dare sub conditione, si interim tradat corporaliter, transferri statim dominium. l. dotis fructus. in fin. de iure do. ita in iure corporali. si quis promisit vni dare sub conditione, si interim patiatur illum vti, quod pro traditione habetur. l. quoties. la. ij. de serui. censetur illud ius proprietatem transferre, per gl. illam notabilem, quam teneo: licet Ang. ibi dicat, quod non credit illam verum dicere.

Quando seruitus acquiratur. Cap. 2. I.

- 1 Promissione an seruitus acquiratur.
- 2 Dominium rei corporalis, & quasi dominium rei incorporalis ipso iure eodem modo transeunt.

¶ Dixi quomodo & qualiter seruitus acquiratur. Sed quando acquiratur. ¶ Dic quid per promissionem tantum non acquiratur seruitus, nisi realiter constituitur: quia talis sola promissio non constituit ius in re, hoc est, in seruitute, sed ius ad rem, vt l. si partem. in prin. ip. ff. quemadm. seru. amit. not. in l. & in promittenti. C. de ser. & dixi supra. in illa q. quomodo cognoscatur, an seruitutes sint reales, & prædiales. & not. ex illa l. si partem. in prin. quod serui-

Barthol. Capol.

tus aquæ ductus non incipit, antequam fiat rivus per quem ducatur. & idem in qualibet alia seruitute ad cuius usum requiratur, quod aliquid opus fiat in re seruiente, puta tigni immittendi, quia requiritur quod fiat foramen: & antequam fiat seruitus, non potest dici, quod sit constituta per aliquem contractum solum: sed comperit actio personalis, vt constituitur, quæ actio de sui natura non tollitur, nisi spatio longissimi temporis, vt l. sicut. C. de præscrip. 30. anno. Sed postquam factum est opus, incipit esse seruitus, quæ tolli potest spatio longi temporis: secundum ea quæ dixi in præcedenti q. principi. & si quis inducit me in fundum suum animo constituendi mihi seruitutem, licet statim dicatur constituta seruitus, vt l. 3. §. dare. ff. de usufru. hoc tamen est verum, quando non est opus aliquid fieri ad usum seruitutis, puta tigni eris, vel viæ, vel altius non tollendi, vel haustus aquæ, ubi non potest opus facere secus quando est aliquid necesse fieri, sine quo quis vti non possit: quod perpetuo tene menti. Sed si legata est seruitus realis & prædialis, dic quod dies seruitutis cedit a morte testatoris etiam legatario ignorante: licet pro se non transmittatur, sed cum prædio transeat: unde non est proprie transmissio, sed inherencia quædam calus est in l. si partem §. j. quemadm. seru. amit. & ibi hoc no. Doct. & Bal. in l. vnica. §. in nouissimo. de cad. tel. siue §. libertatibus. ¶ Quod intellige verum, quando fuit legata expresse. quia sicut transit dominium rei corporalis expresse legatum ipso iure. la. Titio ff. de furt. ita & istud quasi dominium iuris incorporalis. nā & in illo est reperire dominium improprie: vt not. in l. qui vsum. in fin. in ver. dominium si vsum. per. & per gl. & Doct. in l. generaliter. §. nihil commune, de acquir. posses. sed si fuisset legata seruitus tacite, secus: quia per legatum tacitum non transit ius seruitutis, sicut nec etiam ipso iure dominium. l. seruum filij. §. de leg. j. & habetur per gl. & Doct. in l. emptor. §. si de rei ven. & per Bart. & omnes Doct. in l. j. de le. j. Ita etiam tenent Bar. & Doct. in l. binas ædes. de seru. vrb. præ. & Flor. in l. testatrix. in princ. si ser. ven. An autē rei legatæ vel venditæ vel diuise seruitus debeat, vide plenius per Bart. in l. j. de ser. lega. & per Bartol. & omnes Doct. in l. binas ædes. & per Pau. de Cast. in tradendis. §. interpositus. in fi. communia prædio. & vide in l. si quis ædes. in princ. de serui. vr prædio & per tex. & gl. in ver. restituitur. in l. 2. §. si. de hæred. vel act. ven. & vide tex. no. in d. l. testatrix.

Quomodo & qualiter, & quando & per quem seruitus retineatur Cap. 2. 2.

- 1 Seruitus an pro parte acquiri, vel retineri possit.
- 2 Seruitutem fundo communi an vnus ex socij acquirere

quirere, vel retinere possit.

- 3 *Ciuitas, vel castellum, quod habet merum imperium, si occupatur a tyranno, ipse retinet suam quasi possessionem imperij, seu iurisdictionem.*
- 4 *Aqua per se ipsam fluens, an prescriptionem, vel consuetudinem inducere valeat.*

N V N c dicamus quomodo & qualiter, & quando, & per quem seruitus retineatur.

- 1 *Et quia breuiter, quid seruitus pro parte acquiri non potest, vt l. pro parte. de seruit. tamen pro parte retineri potest: unde prædium tuum, si mihi seruiat, siue ego partis prædij tui dominus esse cœpero, siue tu mei, pro parte seruitus retineri potest l. vt pomum. §. i. de fer. & l. si quis ædes. §. si partem. de seruit. vrb.*
- 2 *præ. Et item vnus, licet ex sociis, seruitutem fundo communiter acquirere non possit, l. si vnus ex socijs de ser. vrb. præd. tamen per vnum potest seruitus retineri, laquam §. si plurium. quemad. seru. amit. Item seruitus retinetur nobis per socium, vt fructuariũ, & bonæ fidei possitorem. text. est in l. §. qui incipit, seruitus. quemad. seru. amit. Item quod per fructuarium retineatur nobis seruitus, licet nõ acquiratur, vide text. & ibi omnino Bart. in l. 3. §. vt viderẽ. de rei. actũq; priu. Item vsu retinetur seruitus, cum ipse cui debetur, vitetur, quive in possessione eius nomine est, aut mercenarius, aut hospes, aut amicus, aut medicus, quive ad visitandum dumtaxat venit, aut fructuarius, licet suo nomine: denique quicunque debita via vsus fuerit, siue ad fundum nostrum facit, uel ex fundo, licet mala fidei possessor sit, retinet seruitus. text. est in l. i. cum tribus l. seq. usq; ad l. si quemad. seru. amit. Et quod etiam per mala fidei possitorem seruitus retineatur, est etiã text. in l. qui fundum. cond. titu. per quem dicit*
- 3 *ibi Bart. & Doc. Et quod si ciuitas vel castellum, quod habet merum imperium, occupetur a tyranno, qui vitetur illa iurisdictione, retinet suam quasi possessionem imperij, seu iurisdictionis, quod dicit ibi Flo. esse verum, quando iurisdictioni coheret territorio: secus, si personæ in loco: quia tunc qui nõ vitetur, licet dicitur, perdit: ut habetur in l. sequitur. §. si viam. de vsucap. & argu. l. si plures. §. delectum. de vi & vi arm. & quando dicatur coherere iurisdictioni in territorio. l. finali. C. vbi & apud quos. & plene per Bartol. & Doctores in l. C. de iurisdictione. omnium iudicum. Item retineri potest etiam, si ille, qui vitetur, nõ vitetur nomine eius, cui competit, sed sui, vt quia sit socius, vel si qui suo nomine vituntur. vt dixi, & not. glo. in l. finali. quemadmodum seru. amit. Item per naturalem aquæ cursum naturaliter alieni receptum seruitus retinetur: vt est textus in dicta l. qui fundum quemadmodum seru. amit.*
- 4 *Et sed nõ quid aqua per se ipsam fluens possit inducere prescriptionem, uel consuetudinem? Dic quod non: quia non est res animata: & per rem inanimatam nihil nobis acquiri-*

oportet ergo in prescriptione aliquem vsu intercessisse, quo principato, sufficit aquam per se fluere: dicta l. qui fundum. In consuetudinem etiam sufficit, quod initium habuerit a multis utentibus. nam postea perficitur solo cursu temporis ff. communia præd. l. venditor. §. si constar. & not. Bald. in cap. i. §. si quis de manso. in penul. col. in titulo de controuers. inuesti. Item propter pupillum vel minorem, cum quo habeo rem communem, retineo seruitutem, licet ea non utar: ut est tex. valde notab. in l. si communem. in princ. & ibi vide omnino Doc. quemadmodum seru. amit. item quomodo & qualiter quasi possessio retineatur seruitutum, vide per gloss. in l. 2. C. de seruitut. & ibi per Doct. maxime per Cyn. in 3. q.

Qualiter quis uti debeat seruitute. Cap. 23.

- 1 *Præ si cui simplici vsu concedatur, an per quantumque fundi partem, quo voluerit, vel per totum fundum ire possit.*
- 2 *Homini bus armorum, vel alij, si per unum territorium, uel alium constitutum transitus concedatur, ipsi debent transire per partem concedenti minus damnosam.*
- 3 *Seruitus simplex si in fundo debeat, ad quem spectat, in qua parte seruitutes habere debet.*
- 4 *Electio seruitutis quando facienda est, ad quem ipsa electio spectet, an scilicet illi qui debet seruitutem, uel illi cui seruitus debetur.*
- 5 *Verba debent interpretari pro eo, in cuius fauorem apponuntur.*
- 6 *Seruitus cui debetur, an in prædio seruiente adificare licitum sit.*
- 7 *Constitutione simplici seruitutis eundi absque alia expressione, an licentia faciendi scilicet cessat uideatur.*
- 8 *Aedificandum si sit in prædio seruitutem debente, cuius expensis aedificandum sit.*
- 9 *Locum seruientem an reficere licitum sit.*
- 10 *Statuti forma si licitum sit ad vindictam aliquem occidere, an etiam sit licitum amicos congregare, qui ipsum adiungunt.*
- 11 *Occidere aliquem si alieni licitum sit, an sit licitum etiam alij demandari.*
- 12 *Refectio, uel deprehensio, aut leuatio seruitutis, cuius expensis fieri debeat.*

N O N o principaliter est videndum, qualiter quis debeat uti seruit. Et dic breuiter, quod debet uti ciuili modo. Et Nam si cui fundus in vsu v. a conceditur per fundum cuius prædij, vel relinquatur in infinito, videlicet per quantumlibet eius partem ire agere licebit ciuili tantummodo: non enim per uiam ipsam, nec per medias vineas ire agereq; possit, & minore seruientis fundi detrimento. text. est no. in l. si cui. de

de serui. in l. si mihi concesseris. cum l. leg. de
 ser. ru. prę. † & hæc iura allegantur, si aliqui-
 bus hominibus armorum, vel aliis concedatur
 transitus per vnum territorium, vel alium co-
 munitatum, quod debeat intelligi, scilicet quod
 transire debeat per partem minus damnosam
 concedenti, & quod debeant ciuilitate se habe-
 re. Et quando se inciuilitate habent, dicuntur
 contra conuentionem venire: & debet eligi lo-
 cus per quem possint ire uel agere: ut est text.
 in d. l. cui. & l. certo generi. §. 1. de ser. ru. prę.
 Et postquam est electio facta de loco, non est li-
 citum mutare voluntatem, & per alium locum
 ire: ut d. l. si cuiusmo. ceteras partes libere reman-
 ent ut est text. in d. l. certo generi. §. 1. & dixi
 quod questio de electione procedit, quando cō-
 cessio seruitutis fuit facta simpliciter: secus, si
 actum fuisset, quod totus fundus seruire debe-
 ret. † Nam si ista concessio simplex non ef-
 ferret, sed generalis, vel vtilis: tunc non cogetur
 ille, cui concessio facta est, eligere locum: sed
 posset nunc per vnum locum, nunc per alium
 transire: & sic licitum esset pœnitere: ut probatur
 in d. l. certo generi. §. 1. & in l. nam satis. §. 1.
 verfic. ceterum. in §. ceterum. & ibi gloss. in
 uer. vel. quemadmodum seru. amitta. Sed ille,
 qui concessit seruitutem, bene potest variare
 sine alterius incommodo. l. 2. §. pen. de reli. &
 sump. fun. secundum glo. si. l. si cui. quæ est not.
 & sequitur ibi Bar. & communiter Doctō.
 † Sed est dubium, quando electio est facienda,
 ad quem spectat electio, an illi qui debet serui-
 tutem, an illi cui seruitus debetur. Et uidetur
 quod electio sit debitoris, siue loquamur in cō-
 tractibus, ut l. plerunque. in fin. de iure do. siue
 in vltimis voluntatibus, per l. si via. de ser. vrb.
 prę. In contrarium videtur quod sit electio ha-
 bere debentis, per l. si cui. in prin. de seru. Glo.
 soluit vno modo in d. l. si via. Dic tui melius:
 aut verba executiua sunt prolata ad vnum exē-
 plum, quando sunt prolata a dare debente, hæc
 res dato vel concedito seruitutem Titio in fun-
 do meo: vel, Titio promitto concedere viam.
 Exemplum vero, quando sunt prolata ab homi-
 ne debente, est, Volo quod Titius habeat sibi
 seruitutem in fundo meo: vel, quod Titius pos-
 sit vindicare seruitutem & tunc siue loquamur
 in vltimis voluntatibus, electio est illius, ad quē
 verba proferuntur: ut l. plane. la. §. fin. de leg.
 1. ibi, siue habeto. ut l. si ita reliquum. §. si. ibi, hæc
 res dato. de leg. 2. & hoc tenet gl. ord. in d. l. Lu-
 cio. de leg. 2. & ita debet intelligi d. l. si via sci
 licet quod ibi verba executiua erāt prolata ad
 heredem, siue loquamur in cōtractibus: licet
 hoc bene expressum non reperiatur, secundum
 Cy. in l. cum quidam. C. de verb. sig. Sed secun-
 dum Bar. in d. l. Lucio. istud probatur in l. si sic
 stipularis fuerim. & in l. si ita stipulet. de ver.
 ob. & probatur etiam per argumentum, secun-
 dum Cy. in d. l. si stipulatus fuero per te nō fie-
 ri. de ver. obl. coniuncta l. 2. §. quædam. eo. ti. in
 l. cum is. §. 1. de cond. inde. & hoc tenet Dy. in
 regula, in alternatiuis. in 6. & Cy. in d. l. cū qui-

dam. & Bar. in d. l. Lucio & Flo. in d. l. si via. &
 haberur per Doc. in l. qui duos. & l. legato ge-
 neraliter. de leg. 1. & eandem conclusionem fa-
 cit Bar. in pœnis alternatiuis, in l. quicumque.
 C. de ser. fug. in l. 1. §. expilatores. de effrac. &
 expil. hæredi. & in d. l. Lucio. in fin. † Et ratio
 huius conclusionis esse potest, quia verba de-
 bent interpretari pro eo, in cuius fauorem ap-
 ponuntur: ut l. solus. §. 1. quando dtes lega. ce.
 Sed si verba executiua ad neutrum referuntur:
 & tunc fit distinctio. Aut loquimur in contra-
 ctibus, & electio est dare debentis: ut l. plerun-
 que in fin. de iure do. Aut in legatis seu in vlti-
 mis voluntatibus: & tunc electio est ipsius le-
 gatarij. d. l. Lucio. & ita est tenendum in hac
 materia, quia est communis doctrina doctorū,
 licet aliqui aliter dixerunt. † Item licitū est
 ei, cui seruitus debetur, ædificare in prædio ser-
 uiente, ita quod commodū eius seruitutis habe-
 re possit, ita quod fiat sine domini incommo-
 do. Et ideo si iter legatum est, quo nisi opere fa-
 cto iri non potest, licet fodiendo, substruendo
 iter facere potest. ut est text. in l. iter. de serui. &
 l. seruitutis. §. si duo. de seruit. vrb. prę. vbi est
 calus not. † quod simplici constitutione ser-
 uitutis eundi, absque alia expressione, videtur
 esse concessa licentia, & facultas faciendi sca-
 las, & simil. in fundo seruiente, sine quibus ser-
 uitus haberi non posset, etiam si illæ scale pos-
 sent fieri in prædio dominante, quod est singu-
 lare, eodem modo qui habet ius aquęducendę
 per alium fundum, licet ei fistulam suam fistulę
 vel cuiuslibet generis in riuo ponere, quo a-
 quam latius exprimeret: & quod vult in riuo
 facere, licet, dummodo de dominio prædij aqua-
 rum deterius non faciat: ut est text. in l. quin-
 tus. de ser. ru. prę. & in l. hæc sunt. §. is. & in l. si.
 de aqua quon. & est i. & hæc iura allegantur, q̃
 habens licentiam eundi vel aquam ducendi per
 alium fundum, vel scalas, vel cliuis faciendi in
 fundo seruiente, pōt arbores incidere, terram fo-
 dere, explanare fossatā, & similia facere, ut cō-
 modū seruiture vti possit. Si ergo hoc fieri, nō
 potest de damno dato accusari, secundum Flo.
 in d. l. iter quod nō quia est quotidianum, & v-
 tile, & quod ego intelligo, etiam si fiat in com-
 modum domino prædij seruientis, respectu in-
 cisionis, vel explanationis aut fossę: quia illa si-
 ne aliquo damno fieri non possunt. Sed si fiat
 in commodum domino prædij seruientis in cū-
 do vel aquam ducendo, tunc prædicta si ri non
 possent: per d. l. Laqueo. de seruit. prę. & d. l. hoc
 iure. §. is qui. & l. si de aqua quon. & est. quæ iu-
 ra intelligo ita: licet Doct. non declarent: quod
 nota. † Cuius autem expensis prædicta fieri
 debeant? dic expensis eius cui seruitus debe-
 tur. ut d. l. iter. & d. §. si domo. & est text. in l. si
 forte. §. etiam. si seruitur ven. & ita etiam vult
 Flo. in d. l. iter. & vide quod dicam in ver. sed cu-
 ius expensis. † Item est licitum etiam locum
 seruientem reficere, puta iter vel aquęductum
 & refecionis causa etiam est licitum accedere:
 ea loca, quæ non seruiunt, ut est text. nota. in e-
 refecionis. l.

refectionis. in pñ. communia præd. & est text. secundum Flo. pro habentibus ductum aquarū & cluias ad molendum per fundum alterius, ut domino fundi seruicibus debeat præstare aditum etiam per alium suum fundum non seruicem, ac etiam pati imponi lapides, & calceni, & arenam, & simi. pro reparacione dictæ cluse. & idem dicas de aliis similibus: quod est valde not. Item prædicta facere potest non solum ille, cui seruicutes debentur, sed etiam fabri sui & magistri ad hoc necessarii: ut est tex. not. in d.l. refectionis & si resistes illis, videris domino præd. dominantis resistere. tex. est notab. in l. offa. §. hinc de relig. & sumpt. fun. secundum Paul. de Cast. in d.l. refectionis. est arg. secundum Pau. de Cast. ibi, quod si ex forma statuti licitum est alicui vmdictam sumere de eo, qui ipsum offendit, sit sibi licitum congregare amicos, qui ipsum adiuvant ad hoc, & illi non puniuntur, si cur nec ille principalis. & dicit de hoc esse glof. not. & sing. in l. cum fundi. de vi & viarma. licet glof. in l. Gracchus. C. de adulter. videatur requirere, quod congregati sint tales, quibus ille congregans possit præcipere, ut sint filii, vel serui, & istam partem, quod non puniantur, tenet Iac. de Rur. & Pau. de Cast. in d.l. refectionis. & alias obtinui in ciuitate mea Veronensi: ubi est statutum, quod si frater, vel maritus, vel pater reperit aliquem cum sorore, uxore, vel filia male conuersantem, possit eum impune occidere. Nam quidam sciens unum male conuersari cum sua sorore, congregauit duos amicos, & occidit eum. Dixi, quod tam frater, quam etiam sui socii debeant absolui: per d.l. refectionis cum his quæ supra dixi. & ita per curiam iudicatum fuit: 11 quod perpetuo tene mentis. f. Licet sit dubiū, nunquid in his casibus ille, qui potest aliquem occidere, possit alteri hoc mandare, ita quod ille mandarius non teneatur? & Bal. tenet idē, scilicet, quod mandarius occidens non teneatur, in l. Gracchus. C. de adulter. & de hoc est glof. sing. in d. leum fundum. in ver. postea. in princ. secundum Iac. primam. de vi & vi ar. Sed idem Bald. tenet contrarium in c. j. §. j. ver. & hoc facit ad q. in titu. de pace iura. firman. in vñ. feud. per l. seruatum si hæred. & de stat. liber. ibi, pater duntaxat. & e. idem tenet Ang. in d. l. Gracchus. & ibi Salyc. & inclinatur in istam sententiam, licet dicat se dubitare idem tenet etiam Ang. de Arcetio, in suo maleficio, in glof. che mai adulterato la mia dona. in vñ. col. ver. quid si pater vel maritus. Hanc quæstionem non determino, quia non est materia nostra, sed est dubia satis: sed vide tex. in l. si quis in grau. §. j. & ibi per Ludo. Pon. ff. ad Sylla. Item ille, cui debetur seruitus, potest deprimere, & eleuare locum seruientis, ut commodè seruicute uti possit, si sibi necessarium est, nisi aliter actum sit. ut est tex. in d.l. refectionis. ff. communia præd. vel nisi hoc sit cum magno incommodo domini præd. seruientis: & hoc modo potest intelligi l. j. §. fi. de riuis. & 12 l. iij. §. penul. de rine. act. q. priuato. f. Sed cuius expensis talis resectio vel depressio aug. le-

uatio fieri debeat? Dic regulariter expensis eius cui seruitus debetur. sed fallit in seruicute oneris ferēdi. ut est tex. in l. & si ferre. ff. si ser. uend. & ibi per Bar. & Doc. de quo dicit, ut dicam plenius infra de ser. oneris ferēdi. Cetera circa materia istam vide quæ dicā in speciebus seruicute.

Quando, & qualiter, & quomodo seruicutes amittantur. Cap. XXIIII.

- 1 Res propria nemini seruit.
- 2 Seruitus an extinguatur, quando unus fundus seruiens uni vel omnibus sociis prædij dominantis, omnibus sociis, vel uni particulari acquiritur.
- 3 Emphyteota, vel vasallus si fundo emphyteotico, vel feudatario seruicute imponerit. & postea emphyteosis, vel feudum finitur, seruicute impositio extinguitur.
- 4 Prescriptione scilicet non utendo regulariter seruicutes amittuntur.
- 5 Decimarum in prescriptione, & in alijs rebus ecclesiasticis, an temporum duplicatio, de quibus in iure: cum habeat.
- 6 Prescriptio seruicute an contra ignorantes seruicute habere, currat.
- 7 Ius canonicum & civile quo ad prescriptionem an differant.
- 8 Accusatio vel requisitio de crimine si fiat, quod certo die, vel loco commissum dicitur si de alio die, vel loco probetur, nunquid ad condemnationem sufficiat.
- 9 Actio iniuriarum si agatur, quia percussisti me in facie cum pugno, & de percussione in spatulis probetur, an absolutio sequi debeat.
- 10 Inquisitio, vel accusatio cum sanguinis effusione si probata fuerit, & simplex percussio probata sit, an condemnatio de simplici percussione sequi debeat.
- 11 Via si alicubi occupata reperitur, ita quod per eam transiri non possit, an sine pena per vicini fundum iri possit.

4 Occidere.
Adde Alex. cōf. cxlj. in j. col. §. iij. pro hoc. in ij. vol. & i j. uo. conf. cxl. in iij. col. ubi ponit, an, & quomodo sit licitum occidere, & quomodo, & qualiter probetur defensio: & an requiratur, quod non potuerit aufugere.

DE C E R M O & ultimo principaliter dicendū est de amissione seruicute: videlicet quādo & qualiter, & quomodo, seruicutes amittantur. Et primo seruicutes omnes amittuntur per confusionem, si idem vtriusque prædij seruientis & dominantis dominus esse cœperit. vnde si prædium tuum mihi seruiat, & eius dominium in solidum acquisitus sim, vel tu in solidum nactus sis dominium fundi mei, extinguitur vel cōfunditur seruitus: tex. est in l. j. quem adm. ser. amitt. 1 Erro huius decisionis colligitur ex illa regula, quod res propria nemini seruit. l. uti frui. si vñ. fru. petatur. & l. in re communi. de seruicute. vñ. præ. & in l. proprium. & l. quicquam. communia præ. secus si communicarem tibi prædium meum pro parte, vel tu cōmunicares mihi prædium tuum pro parte: quia tunc seruitus non extinguitur. l. ut pomū. §. j. de seru. Item extinguitur

C guitur

quitur seruitus, si à socio prædii communis dominantis communiter emittitur fundus seruientis. text. est in l. si communi fundo. de ser. vrb. præ. & est ratio: quia pars vtriusque domini in vtroque fundo esse incipit. ut ibi dicitur: & sic notatur, quod sicut quando fundus tuus debet seruitutem fundo meo, si dominus fundi tui elicior: & sic vterque efficitur meus in solidum, quia res mea non potest alteri meæ seruire, ut dixi. Itē si fundus dominans est communis inter te & me pro indiviso: postea fundus seruientis similiter efficitur communis, inter nos extinguitur seruitus. ut d. l. si communi fundo. quia quod iuris est in vna persona, idem in duabus. arg. l. que de tota. de rei. vendi. secus si proprio meo fundo, & proprio tuo vnus & idem fundus tertii seruiat, & ipsum in communi emittim: quia tunc seruitus remanebit, quoniam proprio fundo seruitus deberi potest, etiam per communem: ut est text. in d. l. si communi fundo. de seru. rust. prædio.

¶ Et circa istam materiam, quando vnus fundus seruientis acquiritur vni, vel omnibus sociis prædii dominantis, vel quando acquiritur vni particulari, an extingatur seruitus, vide gl. ord. quæ plene distinguit in d. l. si communi fundo. & ibi p. Doct. & glo. in l. vnus ex sociis. §. j. vers. placet de seru. rust. prædio. & ibi per Doct. & per Azo. in summa. C. de ser. vrb. amittuntur seruittutes. qui bene dicunt in omnibus, excepto eo, quod in quantum faciunt differentiam: ut voluit gl. in d. l. vnus ex sociis inter redemptionem & commutationem. Nam est distinguendum solummodo, an dominus vel domini prædii dominantis efficiantur, vel efficiantur domini prædii seruientis. & tunc extinguitur seruitus, quia non superest, in quo possit remanere: in vero, pro parte. Et tunc durat, & non extinguitur: quia superest alia pars, per quam seruitus retinetur, ut d. l. vtopium. §. j. de seru. Item si hæres imposuit seruitutē fundo alteri sub conditione legato extinguitur seruitus adueniente conditione: ut est text. in l. sicut. §. hæres. quemad. seru. amit. Et ratio est, quia finito iure datoris, finitur ius acceptoris: ut l. lex uestigiali fundo. de pig. ¶ Et ideo si emphyteota, vel vassallus imposuerit seruitutē fundo emphyteotico vel feudatario, quod potest. ut l. i. de seru. & c. j. §. j. in tit. de iust. in vlt. feud. postea emphyteosis vel feudū finitur, extinguitur seruitus impositio per d. §. hæres. Et idem dicas in simili: ut plenē dixi supra in j. q. princeps quo dic. ut ibi. ¶ Item seruittutes regulariter amittuntur per præscriptionē, & scilicet non vitendo, per longum tempus, hoc est x. annis inter præsentēs, & xx. inter absentes, si constituta sit seruitus, quæ non habet interualla, vel si interualla dierum vel nocturnorum tantū, vel breuioris spatij: autem habeat interualla annorum vel mensium, amittitur tempore duplicato, videlicet xx. annis inter præsentēs, & xl. inter absentes. l. si. in princ. de ser. C. & l. si sic. quemad. seru. amit. & hoc videtur tenere glo. in d. l. si sic. quia via est eius vltima opin. & hoc etiam videtur tenere gl. in l. cum notissimi,

§. si. que incipit, verbi gratia. C. de præscri. xxx. anno. un. quæ dicit quod ista duplicatio habet locum in seculari vel vicenniali præscriptione. & hoc etiam sentit gl. antepe. in prin. in vers. sic. propter breuitatem temporis. in e. cum ecclesia sutrina. de causa possessio & proprie. quæ dicit quod ea quæ non habent causam continuam, tempus duplicatum requirunt, per d. l. si sic. & hanc opi. putat esse veriorē Abbas Siculus in c. de quarta. de præscri. licet prædictam glossam non alleget. Alii dicunt, quod duplicatur tempus solummodo x. & non xx. annorum. & sic in vtroque casu præscribitur spatium xx. annorum, videlicet inter præsentēs, & inter absentes. & ista fuit opi. Ioan. glo. per d. l. si. C. de seru. quem sequit gl. Accur. in d. l. si & Bar. & Bal. & ibi communiter Doct. sequuntur. & Inno. in d. c. de quarta. circa prin. dum istam opi. vltimam ponit iuxta gl. no. in l. qui filium. §. Sabinus. ff. ad Treb. & per not. per Bal. in autem. ex testamento. C. de collat. vbi dicitur, quod vltima opi. Inno. in dubio est tenenda: & hanc opi. ego etiam sequor vltra text. in d. l. si. Bald. etiam ibi allegat rationem: quia cum vigennium sit tempus à lege duplicatum, non debet vltius duplicari, ne fiat duplicatio duplicationis. & pro hoc ego adduco quod dicitur in simili, quod retortio retortitionis non admittitur, secundum Bar. in l. post legatum. in prin. in pen. col. in fi. vers. sed circa prædicta duo. de his qui. ut indig. Et sic nota quod ista duplicatio temporum non habet locum vltra tempus decimale vel vigesimale. & sic non habet locum in præscriptione xxx. vel lx. ann. ut est glo. not. in d. l. cum nouissimi. §. si de præscri. xxx. annorum: nec habet locum in præstatione annua, ut vult etiam eadem gl. ibi, quæ sequuntur Doct. & Flor. in dicta l. si sic. §. quemad. seru. amit. ¶ Sed nunquid ista duplicatio temporum habeat locum in præscriptione decimarum, & in iure eligendi, vel in obligationibus, quæ sunt omni anno semel in die dedicationis vel festiuitatis alicuius ecclesie, vel in seruitijs quæ recipiuntur ab aliquo? vide de istis omnibus per Inn. & canonistas in d. c. de quarta. de præscri. & per Flo. in d. l. si sic. Et super isto articulo de duplicacione temporis, in præscribenda seruittute, sic videtur concludendum: quod aut est seruitus continua sine aliquo temporis interuallo ex forma constitutionis, videlicet promitto quod tu possis ducere aquam, vel continuis, vel quandoque uis, per fundū meū. & ista præscribitur lōgo tēpore, videlicet x. annis inter præsentēs, & xx. inter absentes: ut l. si cui. C. de præscri. seruittutis. Aut seruitus continuam causam non habet sine interuallo: immo discontinuam ex forma constitutionis seruittutis: quia habet interualla: ut puta quia non est semper licitum ducere aquam, vel ire: & tunc aut habet interualla annorum vel mensium, ut puta constituta est seruitus, ut astate tantum ducatur, vel vno mense tantum in anno, vel alternis annis, vel alternis mensibus, & tunc quia tempus continuum, non habet duplicatū tempus: ut d. l. si sic. scilicet ut inter

2 Per præsc.
Quomodo ius
seruitutis acqui-
ratur per præsc.
& quanto tem-
pore, vide alex.
in j. vrb. d. 123.
per totum. & vi-
de in 3. vo. cōsi.
46. in vl. col. in
fi. & an præscri-
ptio impedia-
tur currere pro-
pter pestem vel
guerram, vide
Cor. in 4. volu.
cōsi. 102.

inter presentes requiratur xx. anni, & inter ab-
sentes non duplicetur: quia sufficiunt anni xx.
ut supra dixi. nō si habeat interualla quinquen-
nii, triennii, vel biennii, aut non tēporū, ut quia
omni quinquennio liceat vna die uel pluribus
gestare uel ire, ut est tex. no. in d. l. si in prin. C.
de ser. idem in septimana, ut si alternis septima-
nis licitum est ire, uel aquā ducere, uel vna die
in septimana ut est gl. not. quam Doc. sequunt
in d. l. si sic in fin. in verbo, quod die, quem ad. ser.
amit. & eam sequitur de Nic. de Mat. & Abb. Si-
culus, & etiā Doc. eam. in d. c. de quarta. de præ-
script. Ex quo nota quod licet seruitus habens
causam discontinuam non præscribitur lō-
go tēpore regulariter: sed requiritur tantū tē-
pus, in cuius contrarium memoria non exstat:
ut habetur in l. seruitutes. la. grande. de seru. &
dixi plene in viij. q. prin. tamē perdetur per nō
vsum longi tēporis, secundum ea quæ supra di-
xi. Aut seruitus habet interualla ierum uel ho-
rarū, puta alternis diebus, aut die tota tantum,
aut nocte tantū, aut alternis horis, uel vna hora
quoridie quis seruitute uti potest. & tunc quia
istud reputatur quotidianū, & vna seruitus sci-
licet habens causam continuā, petinde ac si in-
terualla non habeat, non utendo amittitur tem-
pore constituto, scilicet longo, uidelicet x. ann.
inter præsentēs, & xx. inter absentes: nec fit ali-
qua duplicatio temporum: ut est tex. cum gl. in
d. l. si sic. ¶ Sed nunquid ista præscriptio currat
contra ignorantes a se habere ius seruitutis.
Dicat quod sic, etiam si sibi non possit aliqua
negligentia imputari. ut est tex. in l. si partem.
§. j. ff. quem ad. ser. amit. & l. Attulicinus. de ser.
rusti. præd. Sed propter istam ignorantiam in
integrum restituitur, ex clausula, si qua mihi iu-
sit causa esse videbitur, ut l. j. ff. qui cau. natio.
sic quādo fuisse impeditus aliquo iusto impe-
dimēto. ut d. l. Attulicinus. ut no. gl. in d. l. si sic.
in pe. gl. in fi. & idē no. gl. in d. l. & partē. §. j. in
ver. non utendo. & glo. in d. l. si sic. loquitur per
verbum, forte, dicens, de equitate forte per res-
tutionē subuenitur. Et ideo dixit, forte, quia
d. l. Attulicinus, in qua se fundat, loquitur quan-
do fuit impeditus tali impedimento, aduersus
quod sibi consulere non potuit, quia fons exa-
ruit. Sed quando impeditur propter suā ignorā-
tiam, per diligentem inquisitionē potuisset sibi
providere: ideo non videbatur subsistere tāta equi-
tas. & propterea gl. determinat idem sub du-
bio, forte, & est multum not. & semper allega-
tur, & pro ea prouidetur l. si C. de præscri. long.
tempo. currere etiam contra ignorantem, quia
succurrit ignorantem per restitutionem in inte-
grum, ex clausula generali, & ita tenet singula-
riter Bar. in l. j. §. si quis autē. de i. i. actūq; priu.
& Pau. de Ca. in d. l. si sic. in fi. & in d. l. Attulici-
nus. & idem sentit Spe. in tit. de præscrip. vers.
sed pone colonus. & canonistæ idem in cap. vi-
gilanti. de præscriptio. Et hoc perpetuo tene-
menti pro illis, contra quos currit præscriptio
longi uel longissimi temporis, uel ex ferma
statuti: quia si fuerint ignorantes, habent be-

neficiū restitutionis in integrum ex clausula
generali, in quadriennium a die scientiæ: ut in
l. h. de temporib. in integrum rest. & hoc uide-
Bar. singulariter in d. §. si quis autem. & in l. 2.
ad fi. C. si aduersus vend. & Pau. de Ca. in d. l. si
sic. & in d. l. Attulicinus & Fulg. in l. iuris igno-
rantia ff. de iur. & fact.igno. in l. senatus. de off.
præ. & Abb. Sicut in d. c. vigilanti. quod nō, quia
sæpe contingit in facto. Et prædicta, quod per
non vsum perdat, & præscribitur seruitus,
procedunt in seruitutibus rusticis, secus in ur-
banis: quia in istis non sufficit me seruitute nō
vsum: sed requiritur etiam quod tu præstes mi-
hi impedimentum: ut l. hæc autem iura. de ser.
rusti. præd. secundum gl. pe. in fin. l. si sic. quæ-
ad. ser. amit. & idem tenet Inno. Anto. de Ba. &
canonistæ in d. c. de quarta. de præsc. qui dicit,
quod est differentia inter rusticam seruitutem
& urbanam, in hoc, quia rustica perditur lōgo
tempore non utendo, secundū ea quæ supra di-
xi. urbana uero per longū vsum non perit, sed
ita demum, si vicinus uiuacipit libertatem, ve-
luti si ædes tuæ quibus meis seruiant, ne tuæ al-
tius tollantur, ne luminibus mearum officiant.
in hoc. n. casu si ego per latum tempus sene-
stras meas præfixas habuero, uel construxero,
ita demum ius meum amitto, si tu per id tēpus
altius sublatas habueris ædes tuas, alioquin si
nihil feceris, retineo seruitutem, ut hæc probā-
tur in l. hæc autem iura. de ser. urb. præ. ¶ Et ad-
uerte quia licet Inno. in d. c. de quarta. dicat præ-
dicta procedere secundū leges, idem tamen dic-
tū secundū canones. quia in hoc canonistæ nō
reperiuntur contrariam dispoñere, nisi respec-
tu ecclesiæ, contra quam non præscribitur, nisi
spatio 40. ann. unde in foro ecclesiastico, & in
terris ecclesiæ prædicta seruabuntur ad vnguē
secundum Abbatem Sicut in d. c. de quarta. ad
fi. Sed certe nec quantum ad ecclesiā, est diffe-
rentia inter ius canonicū & civile: quia utroq;
iure idem est: quoniam in rebus immobilibus
contra ecclesiā non currit præscriptio nisi 40
anno. ubi de iure canonico. d. c. de quarta. & de
iure civili, in aut. quas actiones. de sacros. Sed
in vno tantum regulariter est differentia, quan-
tum ad præscriptionem inter ius cano. & ciuile:
quia ius civile admittit præscriptionem cum
mala fide, ut d. l. si quis emptionis. C. de præser.
30. ann. quod ius canonicum non admittit, ut
c. si de præser. & in regula, possessor malæ fidei.
in 6. & no. Abbas in d. c. de quarta. in 8. colum.
in prin. In hoc tamen est standum viri canoni-
co, quia est materia peccati, ut habetur in c. no-
uit. de iudi. & no. in d. c. si licet glo. ibi aliter di-
xerit. & sic in effectu inter ius canonicum & ci-
uile nulla videtur esse differentia regulariter
in materia præscriptionis, & maxime quantum
ad propositum præscribendæ seruitutis, unde
propter hoc tene omnia quæ supra dixi obser-
uanda esse tam de iure canonico quā civilī,
& tam in terris ecclesiæ, quā in terris impe-
rij. Item qui utitur seruitute alio tempore,
quā sibi debeat, ipsam per non vsum lon-

¶ Contra ign.
Quod præscri-
ptio currat cō-
tra ignorantes,
vide Alex. in j.
vol. cōf. lxxj. in
j. col. & in ij. uo-
lu. cōf. lxx. in
inj. col. & an
ignorantia iu-
ris causet bonā
fidem probabi-
lem ad præscri-
ptionem, vide
Corneum in 2.
vol. cōf. l47.

gi temporis perdit: & ideo si is qui nocturnam habet aquam, & interdum per constitutum tempus ad amissionem usus fuerit diuturna, amittit nocturnam seruitutem: quia ea non est usus. idem est in eo qui ceteris horis usus fuerit, nec illa parte earum horarum, qua illa seruitus debebatur: ut est tex. in l. si communem §. j. quoadmo. ser. amit. Idem si cui via, actus debeatur, ut vehiculi certo genere vteretur, iuxta l. modum in prin. de ser. & alio genere usus fuerit, si per tempus constitutum, seruitutem amittit. tex. est in l. si cui via. in prin. iuncta glo. in ver. ser. quemad. serui. amit. secus si quis exerceat plus iuris, quam habeat, quia non perdit ius si bi competens, quia qui facit plus quam debeat dicitur facere id ad quod tenetur. & ideo qui amplius oneris quam licuerit uexerit, magis & plus quam aliud fecisse videtur. & si latiore itinere quis usus esset, aut si plura iumenta egerit, quam licuerit, aut aqua quid immiscuerit aliam, in omnibus istis casibus seruitus quidem non amittitur, sed conceditur plus seruitutis habere quam pactus fuerit tex. est in d. l. si cui via. in prin. concordat. l. si eo loco §. j. si ser. ven. di. ubi dicit, quod si quis vel latiore via vel angustiore usus est, seruitutem retinet, sicut si aqua ex aqua ius habet utendi, alia admixta usus est & etiam dixi supra in 8. q. princ. ad fi. Et hec iura allegantur, quod diuersitas in tempore, diuersificat in substantia & sic facit reputari diuersum. Idem si est diuersitas in loco, ut not. in l. Pantoni §. rei perductionis. de acq. l. her. & habetur plene per Barto. in l. denunciasse §. quid tamen de adul. secus si differret secundum plus & minus: quia tunc non dicitur differre in substantia, nec diuersum reputari: quod est utile ad multas quaestiones. ¶ Prima est, si fiat inquisitio vel accusatio de crimine, tanquam commissio certo tempore vel loco, ut probetur de alio tempore vel loco, debet se quia absolutio: non enim est probatum crimen intentatum, sed aliud. & ideo de nouo debet inquiri vel accusari: ut no. in d. §. quid tamen. ¶ Secunda quoque est, si regi actione iniuriarum, quia percussisti me in facie cum pugno, & probatur de percussione in spatulis: quod non debeam obtinere etiam super probato. de qua q. vide no. in d. §. quid tamen. & vide plenius per Flo. in d. l. si cui. quem ad. ser. amit. & per Bald. in l. & si seuerior. in 6. q. C. de his qui no. ius. & per Ang. in repe. l. si vacantia. in 33. col. ver. sed quare si inquisitus C. de bo. vacan. lib. 10. Sed istud fallit in tribus casibus notab. Primo quando locus, vel tempus non esset variabilis, quia esset impossibile, quod sit nisi vnum. Exemplum in homicidio eiusdem hominis, quia tunc licet non probetur locus vel tempus in accusatione deductus, sequi debet condemnatio, ex quo locus vel tempus non alterat ipsum factum vel poenam: ut no. singu. Ang. in d. l. denunciasse §. quid tamen. de adul. Secundo fallit, quando inquisitus fuisset confessus delictum: ut no. idem Ang. in d. l. si vacantia. de quo vide etiam per Bal. qui videtur ali-

ter dicere in l. quoniam. in fi. de his qui no. infamia. Tertio fallit, quando in inquisitione esset clausula, quae communiter per bonos latrunculares solet apponi: videlicet super quibus omni- us & singulis procedere intendit simul & diuisim & omni meliori modo quo poterit, &c. ut no. Bal. in d. l. & si seuer. & Flor. in l. in delictis §. si detracta. in fi. de noxali. & Ang. de Are. in suo maleficio, in gl. super quibus omnibus & singulis. in fi. & vide omnino Bal. in l. j. in prin. vlti. col. pen. char. C. qui accus. quod bene not. ¶ Tertia est quaestio, si formata est inquisitio vel accusatio cum effusione sanguinis, & probatum sit simplex vulnus, vel percussio, non debet sequi absolutio, sed condemnatio de simplici percussione: quia tunc est secundum plus & minus. & idem tu dicas in simili quaestione. item si ad plura praedia non communia per eundem riuum aqua ducatur, dicuntur plures seruitutes. & si vnus statuto tempore ad fundum suum aquam non duxerit, seruitutem amittit. nec per ceteros qui duxerint, seruitus sua retinetur: quia ut dixi, plures sunt seruitutes: nec quod vnus perdit alteri accrescit: ut est tex. in l. aquam. in prin. quemad. ser. amit. quod intellige, quando vtens fuisset usus sua die tantum: secus si usus fuisset tam sua die, quam alia die, qua poterat alius ducere: quia tunc vtens acquirit ius longo tempore, secundum Paul. de Ca. ibi, & bene, secus si duceretur aqua ad vnum praedium commune: quia vnus ducendo retinet pro omnibus, ut est tex. in d. l. aquam. §. j. Item si is qui habet haustum aquae, si per tempus ita tuum aquam non hausit, haustus seruitutem amittit, ac etiam iter ad fontem perdit, ut est tex. in l. Labeo ait. quemad. ser. amit. Item si stillicidij mittendi ius habebam in aream tuam, & permifero tibi in ea aedificare, ius stillicidij immittendi amitto. Item si per tuum fundum via mihi debebatur, & permifero tibi eo loco, per quem mihi via debebatur, quid facere, amitto ius suae ut est tex. in d. l. si stillicidij. in prin. eod. tit. Item si vna est via, & indiuisibilis, aut tota amittitur aut tota retinetur, sed si de vna fiant duae, potest vna amitti, & alia retineri: ut est casus no. in l. non satis §. j. cum seq. eo. tit. Item si locus per quem mihi iter, vel actus, vel via debebatur, impetu fluminis occupatus esset, per statutum tempus non vtendo ius amittitur, sed cessante impetu, & facta alluione restituitur in pristinum statum: ut est tex. in l. si locus. in prin. quemad. ser. amit. Item si via publica vel impetu fluminis, vel ruina amissa est, vicinus proximus viam praestare debet: ut est tex. no. in d. l. si locum. §. si. & ille tex. allegatur pro not. se. ¶ cundum Flo. ibi, & Bal. in apostillis. ¶ Quod si reperiat alicubi via occupata, ita quod per eam transire non possit, quod quis potest ire per fundum vicini, non punitur de ingressu. & hoc tenet gl. expresse per illum tex. in d. c. omnes leges. in glo. fi. in fi. debet tamen ire civiliter, per l. si cui ser. & vicinus debet dare viam aliquo pretio constituto a fisco, vel deputato: sed non

a Via. publ.
Quomodo intelligatur verbum, iuxta vias publicas, vide Alex. in 4. rol. consil. 73. in j. col. §. fi. & quasi per totum consilio.

non seruatur, secundum gl. in d. l. si locus. in fi. & verum dicit, quod non seruatur, quod intelligitur in via publica: sed in priuata debet præstari precium a priuato eam petente, per l. si quis se pulchrum. de reli. & fump. fune. secundum Paul. de Cast. in d. § fin. quod tunc menti perpetuo, quia quotidianum.

De speciebus seruitutum urbanarum. Cap. 25.

- 1 Species seruitutum urbanorum prædiorum quot sint.
- 2 Seruitus non est, ubi quicquid conceditur, aut permittitur in suo, exceptis casibus a legibus constitutis.

EXPOSIVIMVS hætenus de generibus seruitutum, & de his quæ omnibus seruitutibus & præsertim rusticis, & urbanis simul cõueniunt: nunc superest, ut hoc lib. j. de urbanis tantum seruitutibus, & de ipsarum speciebus videamus. ¶ Species seruitutum urbanarum sunt plures, alius tollendi, & efficiendi luminibus vicini, aut non extollendi. Item stillicidij auertendi in tectum, vel aream vicini, vel non auertendi. Item immittendi tigna in parietem vicini. Item proijciendi, & protegendi. Item etiam est seruitus, ne prospectui officietur. ita seruitus luminum, & c. his similia, ut est tex. in l. j. 2. & 3. de ser. vt. præd. Item seruitus est, ut prospectus præsteretur. ut l. lumen. eo. ti. & not. Azo. in summa de ser. §. sine autem. Item oneris ferendi, ut vicinus onera vicini sustineat. l. eum debere columnam. de ser. vrb. prædio. insti. de ser. §. item prædiorum. Item itineris seu aditus ut l. seruitutes. §. si domo. de ser. vrb. præd. & l. iter. communia præd. Item vbicunq; quis concedit vel promittit aliquid patri: aut non facere in fundo suo urbano: vel me faciente non prohibere pro alio urbano fundo meo, ubi de iure pati aut non facere tenetur, vel me facientem prohibere posset, dicitur esse seruitus urbana: quia ædificijs inheret. ut probatur in l. quoties la. j. in fi. de ser. coniu. & l. & si forte §. etiam. si ser. ven. & l. j. communia prædiorum. & insti. de ser. vrb. præd. cum fi. ¶ Sed ubi quis nihil concedit aut permittit aliquid in suo, regulariter non est seruitus, nisi in casibus in quibus ab ipsa lege constituta dicitur, quando area vicini non haberet aliunde ventum, nisi ex illa parte: ut est casus sing. in l. fi. §. j. C. de ser. & dixi supra in §. prin. ver. vlti. Adde singulariter, ac etiam sic: est in agri natura, quæ est, semper inferiorem superiori feruire: ut est tex. in l. j. §. deniq; ager. de aqua plu. ar. & ista est quasi seruitus. ut est tex. in d. l. 2. §. fi. & no. gl. in d. l. j. §. deniq; ager. Sed quantum seruitutes urbanæ dicuntur, quando debentur a prædio urbano alteri prædio urbano, vel a rustico urbano, ut dixi supra in 4. diuisione princip. seruitutis. ver. sed quò cognoscatur. & ædificijs inheret, ut supra proxime dixi, ideo singulis prius dictis seruitu-

tibus nominatis per ordinem declaratis, postea secundum statutum vrbanæ ædificij domum figurando pro meliori ordine & clariori doct. omnes urbanas seruitutes declarare constitui: in qua quidè domo, si quid fieri potest, aut non potest, declarabimus, de solo aut area eius primum exponendo, deinde de pariete siue muro stillicidio siue tecto, de ostio siue porta, de aditu siue itinere, & introitu, de claustro, seu conclauis, seu porticu, de penu, de curia, de puteo & cisterna, & de lauello, & de cloaca, de fistula, de fornace, de fornello, de balneo siue stupha, de furno, de scal, de solareo, de tigno iniuncto, de onere ferendo, de ponticello, de maniano, de fenestra siue balcone, de camino, de necessario siue loco communi, de celario de aquaro lo siue canali, de aque proiectu, & aqueductu, & aliarum rerum, de picturis, de crustationib. de armatura quæ machina dicitur, de stabulo & sterquilino, de macerie, de lapidibus, de tignis de fouea, & arboribus, & ultimo de sepulchro videbis.

De seruitutibus altius tollendi, & efficiendi luminibus vicini. Cap. 26.

- 1 Seruitutes urbanæ quedam sunt affirmatiuæ, quedam negatiuæ, rusticæ autem omnes affirmatiuæ sunt, nisi iure agere, &c.
- 2 Domum multum delectabilem non habere, velut vicinus suam alius eleuet, quomodo nostra intersit.
- 3 Iura prædiorum non solum seruitutes exiliunt, sed etiam libertates.

DICAMVS itaq; primo de seruitute altius tollendi, & efficiendi luminibus vicini, aut non extollendi. Et secundum veram opinionem istæ sunt duæ seruitutes. Vna est altius tollendi, & efficiendi luminibus vicini i. quod quis teneatur ad altius tollendum & offic. luminibus vicini. Alia est, altius non tollendi. i. quod non possit altius tollere, ut est tex. cum gl. in l. j. de ser. vrb. præd. insti. de act. §. æque. in ver. edes tuas tollendi. in fi. ¶ Ex quo not. quod seruitutes urbanæ quedam sunt affirmatiuæ, quedam negatiuæ, sed rusticæ omnes sunt affirmatiuæ tantum, ut ire, &c. ut no. gl. in d. l. j. in ver. efficiendi. in principi. quam Doc. ibi sequuntur. Et si dicatur, quò potest dici mihi deberi seruitus, ut vicinus altius tollat, & mihi seu luminibus meis officietur? imo ista videtur esse libertas vicini & seruitus mea passiuæ. Nec videtur posse dici, quod mihi seruitus debeatur, ex quo mihi & prædio meo non prodest, imo nocet: ut l. quoties la. j. in prin. de ser. Respondeo secundum gl. quâ Bar. ibi sequitur, & cõter Doc. in d. l. j. in ver. & offic. ibi, vel tertio dic. de ser. vrb. præd. quod licet hoc noceat luminibus meis, & per hoc non possit dici mihi debita seruitus adire, non potest in alijs mihi expedire: ut quia plures hoies veniebant ad me, & facie. expellat.

C 3 Ex

a Ser. vrb.
Adde Alex. in j.
vol. consil. 142.
in j. col. & quomodo ius seruitutis acquiritur. consil. 113.
Et quando intelligat de seruitute præsentis, & quando de futura, habes consil. 28. in j. colum.

Barthol. Capol.

† Ex quo not. quod aliquando interest nostra, non habere domum multum delectabilem propter amicorum concursum, qui sunt causa magni sumptus sicut xpiissime vidi euenire habetibus pulchras domos cum viridariis. Sed Bar. in d. l. j. declarat etiam aliter, quomodo potest nostra interesse, vt vicinus altius eleuet domum suam: & pone exemplum propter ventum, scilicet ne domus mea sentiat ventum: quia aliquando est male sanus: vel propter aspectum, quia forte transeuntes per viam possent aspicere, si via erat alta & domus mea depressa: quia si vicinus est in medio, & edificet altius, euntes per viam non potuerunt amplius in domo mea videre: vel mea poterit interesse, vt habeatur lumen ex reuerberatione magis, quam per directum. l. si arbore. §. inter dum. de ser. vrb. prae. & not. glo. in l. j. de ser. §. item praediorum vrb. in fi. in ver. altius non tollat. in prin. Sed istud exemplum est bonum, quantum ad altius tollendum, non quantum ad officiendum luminibus: quia imo prodesset, non officeret. Item potest poni exemplum secundum Angel. in d. l. j. vt inter sit nostra, vt noceat luminibus. vt quia erat domus mercatoris, scilicet quae tanto lumine non indiget, imo eis noceret: vt vidimus in apothecis mercatorum communiter, & maxime Venetiis apud vellurarios. Item potest poni aliud exemplum, Consuetudo est vel statutum, ut nemo possit aedes suas vel turres habere leuatas, nisi usque ad certam mensuram, inuito vicino: iuxta not. per gl. quae habetur de Statuto Florētiarum, in l. qui luminibus. de ser. vrb. praedio. in l. j. C. de aedificiis. Vicinus concessit mihi, quod possim altius tollere, & nocere luminibus suis: certe si tollerē altius, & eius luminibus nocerem, & vicinus me prohiberet, possem agere actione confessionis, vt mihi liceat aedes meas vel turres altius tollere, & sibi nocere: quia seruitus vicino est imposita, & mihi per pactum acquisita contra statutum vel consuetudinem: & in hoc exemplo seruitus dicitur deberi actioni volenti aedificare: in alijs vero exemplis passiuē. Item potest poni exemplum altius tollendi: quia quis tenebatur tenere aedificium altius, & onera domus suae sustinere: iuxta l. eum debere columnam. de ser. vrb. praedio. licet in alio noceret. l. luminibus meis. & hoc exemplum ponit gl. in l. j. de aed. §. aequae. in ver. eades suas tollē. in fi. Sed huic opi. quod ius altius tollendi, & officiendi, sit seruitus, obstat secundum Odof. & Ang. in d. l. j. de ser. rusti. prae. quia non reperitur seruitus affirmatiua, per quam quis compellitur ad aliquid faciendum. l. quoties. la. j. de seruit. cum in eis versatur, aut non fieri, aut pati, ut ibi supra dixi sustinendo istam opi. dicas secundum Ang. in d. l. j. verum esse, quod non principaliter, sed in consequentia sic l. eum debere col. de ser. vrb. praedio. & dicit quod credit Odof. illa sensisse, & bene. vel secundum exemplum vltimum de onere ferendo, quod supra dedi, cessaret istud contrarium: & per dict. l. eum debere columnam. & l. si forte. ff. de ser. ven. potest etiam esse, quod ius al-

tius tollendi & officiendi luminibus vicini, sit libertas, & non seruitus, videlicet quem posse & non teneri altius tollere, & luminibus vicini officere: ut l. altius C. de seru. ius est quod dicitur libertas, & non seruitus: & ita debet intelligi gl. in l. j. de ser. vrb. praedio. quae appellat istud ius libertatem. † Et sic not. quod iure praediorum non solum sunt seruitutes, sed libertates: & propterea multae leges possunt in titulo de seru. vrb. praedio. loquuntur de libertate defendenda: de qua plura videbitis in declaratione domus supra proxime figurata. Sed teneri ad altius tollendum: & officiendum luminibus vicini: istud est seruitus, de qua loquitur d. l. j. & non est libertas, secundum Odof. ibi, quem sequitur Ang. & Pau. de Cast. & Doct. & bene, ut patet ex his quae supra dixi. Cetera circa istam seruitutem & libertatem altius tollendi & officiendi luminibus vicinis, vide quae dicā in quæst. seq. & plenius dicetur de pariete siue muro, &c.

De seruitutibus altius non tollendi. Cap. XXVII.

- 1 *Seruitutem altius non tollendi ille qui debet, an possit saltem altius edificare.*
- 2 *Seruitutem altius non tollendi ille qui debet, an supra eam latitudinem arborem vel aedificium habere possit.*
- 3 *Seruitutem altius non tollendi si mihi debeas cum hac conditione, ne luminibus meis officiantur, quomodo hac uerba intelligantur.*
- 4 *Seruitus altius non tollendi an requiratur, quod semper per vicinum imponatur.*
- 5 *Statutum loquens, quod nullus possit altius eleuare, seu tollere aedificium suum, si per illud vicini luminibus noceat, an fore semper tiges, cuius est domus, quae altius tolli debet.*

EST & alia seruitus altius non tollendi: ut l. j. de seru. vrb. praedio. & in l. de aed. §. aequae. & l. altius. & l. aedibus. C. de ser. cum similit. intelligendo quod de necessitate non possit altius tolli: sed si de voluntate quis non tollat, possit tamen, si velleret iuxta d. l. altius. tunc non diceretur seruitus altius non tollendi, sed libertas: sicut de seruitute & libertate altius tollendi dixi super hanc quæst. Quaedam seruitutes mihi occurrunt, quae utiles sunt. † Prima est, nuncquid ille, qui debet seruitutem altius non tollendi, possit saltem altius aedificare. Videtur quod sic: quia verbum, Altius, est comparatiuum: ergo altius non prohibetur. Sed dic contra: vt est text. cum glo. no. in l. loci corpus. §. pe. in ver. altius. si ser. ven. quae tenet Alber. de Ros. in d. l. altius. C. de ser. ante fi. † Secunda quæst. an ille, qui debet seruitutem altius non tollendi, possit habere arborem vel aedificium supra eam latitudinem. Et dicas breuiter, quod sic: vt est text. apertus in l. aedificia. de ser. vrb. praedio. & probatur in l. quae autē. eo. tit. & poterit per consequens etiam viridaria facere ultra eam latitudinem: vt est text. in d. l. aedificia.

l. edificia. dummodo seruitus non sit de prope
 & quia tunc non posset. ut ibi. & sic no. quod
 plantatio arborum non est contra seruitutem
 altius non tollendi, quia aliud est edificare, a-
 aliud arborem ponere: ut est tex. ut ibi no. Bal. &
 Doc. in d. l. quod autem: sed plantatio arborum
 bene est contra seruitutem propectus vel lu-
 minum: ut d. l. edificia & l. inter seruitutes. ver
 si. quodcunq; igitur. de ser. vr. præ. & l. arborē.
 in prin. eod. tit. & adde quod dicam in seq. q.
 3. ¶ Tertia q. si debes mihi seruitutem altius non
 tollendi cum hac conditione, ne luminib. meis
 officietur, quomodo intelligantur hæc verba?
 Dic quod cum illa adiectio fiat, per modum ac-
 cessorii, regulatur a principali: ut in regula, ac-
 cessorium in 6. & intelligitur ne officietur al-
 tius tollendo. & ideo adhuc poteris arbores po-
 nere, & viridaria habere, licet officias luminib.
 quia non officio altius edificando: ut est tex. in
 d. l. quod autem. iuncta l. præcedenti. ver. velu-
 ti si qdes. de ser. vr. præd. Si autem illa adiectio
 apponeretur copulatiue per copulam, & ne, &
 æque principaliter: puta promittis mihi serui-
 tutem altius non tollendi, & ne luminibus do-
 mus meæ officias, tunc essent duæ seruitutes,
 & non posses ponere arbores, & viridaria face-
 re: quia licet per hoc non facias contra primā
 seruitutem altius non tollendi, tamen diceris
 facere contra secundam. si ne luminib. officias:
 & ideo possem te prohibere: per tex. in d. l. edi-
 ficia. in fi. & l. inter seruitutes. ver. quodcunq;
 igitur. & de ser. vr. præ. & ita tenet Pau. de Ca
 in d. l. edificia. quod perpetuo tene menti, ut
 scias uisitare instrumenta huiusmodi seruitu-
 tum. ¶ Quarta quaestio est, an requiratur quod
 semper seruitus altius non tollendi per viciniū
 imponatur. & videtur quod sic: quia regulari-
 ter cuiuslibet licitum est edificare domū suam,
 vel murum. etiam si officiat luminibus vicini:
 ut est tex. in d. l. altius C. de serui. & in l. si ædi-
 bus. eo. tit. & in l. cum eo & in l. pe. de ser. vrb.
 præd. & habetur in l. qui luminib. eod. tit. & in
 l. altius. si seruitus ven. Tu tamen dicas, quod
 in duobus casibus reperitur esse constituta ip-
 so iure a lege. Primus est, quando area non ha-
 beret ventum aliunde, nisi per locum, in quo
 vicinus edificare vellet. ut est casus singularis
 in l. si. §. j. de serui. & dixi supra, circa principii
 specierum seruitutum. & supra in 8. q. prin. Se-
 cundus casus est, quando per consuetudinem,
 vel statutum esset introductum, quod quis non
 possit edificare, nisi usque ad certam altitudinē
 non ultra, inuito vicino: ut habetur per glo. in
 l. j. C. de ædi. pri. & in d. l. qui luminib. & dixi
 in seruitute præcedenti & vide quæ dicam in
 sequenti q. ¶ Quinta questio est, an statutum
 loquens, quod nullus possit altius eleuare seu
 tollere edificium suum, si per illud noceat vici-
 ni luminibus, an statutum liget forensem, cu-
 ius est domus, quæ debet altius tolli. & dicas
 quod sic, quando istud ius est descendens: ex
 re, ideo ligatur statuto loci, ubi res est: ut pro-
 batur in l. si venditor. §. si constat. communia

prædio. & not. in lege an in totum C. de edifi-
 priua. & in lege cunctos populos C. de summa
 trinitate, & quod dixi de seruitute altius non
 tollendi, ut statutum loquens de ea, liget foren-
 sem a, idem dicas in qualibet seruitute vrbana
 vel rustica: quoniam ius seruitutis descen-
 dit ex re, & rei coheret, ut lege prima commu-
 nia prædio. & institui. de seruitu. §. prædiorum
 vrbanoorum, per prædicta, & per nota. in dicta
 lege cunctos populos. Reliqua circa istam ser-
 uitutem altius non tollendi, vide infra, de pa-
 riete siue muro.

De seruitute stillicidii auertendi & stillicidii non auer- tendi.

Cap. 28.

- 1 Stillicidium quid sit.
- 2 Aquam ex suo stillicidio supra stillicidium vel a-
 ream vicini an quis regulariter diuertere possit.
- 3 Aqua stillicidii vicini si iure seruitutis cadat su-
 pra domum meam vel arcam per tegulas, quæ
 vulgariter Cuppi nuncupantur, an facere possi-
 sim, quod cadat per viam unius canalis lignei,
 vel lapidei, vel etiam canalis existentis super ip-
 si cuppi.
- 4 Vicinus meus si super aream meam vel tectum do-
 mus meæ per duos pedes seruitutem habeat, an
 ultra producere, seu extendere possit.
- 5 Stillicidii seruitutem acquisitam habens an possit
 altius tollere, vel eleuare, vel deprimere murum
 vel edificium, super quo habet stillicidium ca-
 dens super domum vel aream meam.
- 6 Stillicidii seruitutem sibi debitam si quis habeat,
 & sublatum fuerit edificium, siue corruerit, ex
 quo stillicidium cadit, an per hoc stillicidii ser-
 uitus cum effectu in totum extincta intelligatur.
- 7 Seruitutem stillicidii auertendi in aream meam si
 vicinus meus habeat, quod stillicidium super a-
 ream meam per duos pedes protenditur, an ego
 in area edificare possim, ubi stillicidium casura
 ve coeperit.
- 8 Stillicidium cui debetur seruitus auertendi in uici-
 ni arcam, si protendatur ultra parietem supra vi-
 cini arcam per medium pedem, & casisset in a-
 ream vicini etiam per medium pedem, vel circa
 an vicinus possit edificare in illa area usque ad
 illum locum, ubi casisset, & sic usque ad mediū
 pedem prope murum domini prædicti dominat.
- 9 Vicinus meus si habeat stillicidium domus suæ ca-
 dens in fundo, vel horio meo, vel in area extra
 murum domus suæ, uerbi causa, per duos pedes,
 an fundus vel area eatenus quatenus stillicidii
 rigor se protendat sit vicini, vel mei.
- 10 Stillicidium antiquum habens supra arcam, vel
 domum meam, in dubio an iure seruitutis, vel
 domini habere præsumitur, ex eo quod inferius

C 4 pro

Forensem.
 Forensis varijs
 modis sumitur
 in iure. Vide
 Corneum con-
 si. 194 in 4. uol.
 & quando fore-
 sis ligetur sta-
 tuto, consi. 199
 in j. uolu.

4 Domum.
Domus sumi-
tur iure multis
modis. Vide
Coneum cōsi.
cxvij. in ij. uo-
lu. & in iij. vo-
lu. cōsi. xij.

pro stillicidij rigore suum dicatur.
11 Domus tua si domus mea duas seruitutes debeat,
una ne altius tollatur: alia ne stillicidium a disfi-
ciorum meorum recipere debeat, & tibi concessio-
re ius etiam inuito me altius tollere adificia tua,
& sic remiserim tibi seruitutem altius non tol-
lendi, an per hoc tibi concessisse videar, ut possis
tolle quantuncumque vis, ita quod etiam stillicid-
ia mea recipere non tenearis.

SVNT & alia duae seruitutes urbanae: una
stillicidij auertendi, id est, deriuandi in te-
ctum vel aream vicini. nam posse facere cadere
aquam de tecto meo super tectum suum, serui-
tus est. Alia est seruitus non auertendi stillici-
dij: ut est text. in leg. j. de fer. ur. praed. sicut sunt
duae altius tollendi & non tollendi. ut supra pro-
xime dictum est. & intellige stillicidij non auer-
tendi, scilicet mei in domo mea in tuam, id est,
non immitendi de necessitate: quia tunc est mi-
hi seruitus. sed si intelligeretur non auertendi
in domo mea, in tua esset libertas, & non serui-
tus: ut dixi de seruitutibus altius non tollendi.
& istae seruitutes sunt urbanae etiam, quando co-
stitutum est, ut possim auertere stillicidium
meum in aream tuam, quae sit praedium rusticum.
quia inspicitur praedium cui seruitus debetur,
quae ab eo debet denominari. quia dignius est,
ex quo est dominus. ut est text. cum gl. in d. l. j.
§. aream. de fer. ur. praed. de quo dixi supra in
iij. q. princ. seruitutum. vers. sed quomodo co-
gnoscatur. Circa istam seruitutem stillicidij au-
uertendi, declaramus aliquas quaestiones utiles
& quotidianas. §. Prima quaestio est pro intelli-
gentia, quid est stillicidium. & dic quod est il-
lud, quod stillat, & interdum cadit directo, & in-
terdum non, propter ventum. sed flumen dicitur
quod directo cadit, & maxime per dochiam.
de fer. ur. praed. §. seruitutes. §. stillicidium. ibi, id
est pro stillicidio flumen. & est text. in si de fer.
§. praed. urba. ibi, ut stillicidium vel flumen reci-
piat. & ibi hoc no. glof. Item a quando dicitur
stillicidium domus, cui seruitus debetur stillici-
dij: & ita capitur in d. §. stillicidium. secundum
unam expositionem gl. ibi. Item dicitur stillici-
dium seruitus ipsa stillicidij, & ita accipitur in
materia nostra, & in d. l. j. de fer. ur. praed. &
not. glo. in d. §. stillicidium. §. Secunda q. an quis
regulari. er. possit diuertere aquam ex suo stillici-
dio supra stillicidium vel aream vicini. Et dic,
quod videtur quod nemo possit dirigere stillici-
dium suum supra tectum domus vicinae de-
pressae, vel super aream vicini, si seruitus im-
posita non est, ut est text. in d. l. j. de fer. ur. praed.
ibi, stillicidium auertendi. & ibi hoc notant
Doct. unde ego habens huiusmodi stillicidium,
nisi seruitus imposita sit, possum compelli per vi-
cinum ad faciendum aquam tecti nostri der. uare
per illum locum: puta ponendo quae recipiant
aquam iuxta tectum meum, ut eam mittam in
stratam publicam: per d. l. j. Et est ratio, quia do-
mus vel area vicini regulariter debet esse libera
usque ad coelum. altius. C. de seru. cum siml.

3 Tertia quaestio est, si aqua stillicidij vicini ca-
dit iure seruitutis supra domum a meam vel
aream per tegulas quae Cuppi vulgariter nun-
cupantur, an possim facere quod cadat per viam
vnius canalis lignei vel lapidei, vel etiam canal-
is existeris super cuppis. Dic quod no. quia aqua
grossior caderet seu calicet. ut est text. not. cu
gl. in l. seruitutes quae in superficie. §. an ex tegu-
la. de serui. ur. praed. quod no. contra multos,
qui habent seruitutem stillicidij per tegulas, &
faciunt vnum canale, ad quod tota aqua stillici-
dij decurrit: quia non possunt. §. Quarta qua-
estio est, vicinus meus habet seruitutem super
aream meam vel tectum domus meae per duos
pedes, an possit ultra producere seu extendere.
Et dicas, quod non: quia in nostro magis incipe-
ret cadere: & in alio loco caderet stillicidium
quam in quo imposita est seruitus. Sed retro-
duci potest: quia leuius in seruitute nobis debi-
ta facere possumus, non acrius: quoniam certum
est meliorem conditionem vicini fieri posse, de-
teriori non posse, nisi aliud nominatum in ser-
uitute interponenda mutatum sit: ut est text. no.
in l. serui. quae in superficie. §. stillicidium. ver.
eadem causa de seru. urban. praed. §. Quinta est
quaestio, an habens seruitutem stillicidij acqui-
sitam, possit alterius tollere, vel eleuare, vel de-
primere murum vel edificium, super quo habet
stillicidium cadens super domo vel area mea.
Dic breuiter, quod eleuare vel altius tollere po-
test, deprimere non potest: ut est text. not. in d.
§. stillicidium. in prin. qui assignant hanc ratio-
nem. Nam leuior sit seruitus, quando tollitur
stillicidium altius: cum hoc quod ex alto cadit,
leuius cadit, & interdum non peruenit ad locum
seruitutis. sed quando reprimatur, sit grauior ser-
uitus: id est, pro stillicidio flumen. quod declara-
ra. Nam ideo sit grauior seruitus stillicidij se-
per cum minus cadit ab alto, & leuior cum altius
cadit: quia aquae calicatio depressa ad plura loca
viuentorum diuertere non potest: sed semper ca-
scit in eundem locum, & facit ibi flumen, & de-
struit aliquando aream vicini, & hortum, si in
eo cadit. & ideo grauius danificat praedium ser-
uiens: sed calicatio aquae procedens ex alto ui-
torum, quae ad vnum locum, quandoque ad alium quae
ducit, nec facit concursum aquarum: imo quandoque
aqua non venit ad locum seruitutis, & propterea
tunc dicitur minus offendere ipsum: & ideo me-
liorem conditionem vicini facere possumus deterio-
rem, non est ista intentio dicti. §. stillicidium. quae
casum singulari. not. & tene menti. quia contra
decisionem. d. §. dixit miranda memoria dom.
Thom. eques de Aretio interrogatus a domino
Paulo de Aretio iuris vtriusque doctor. inter-
rogatus in publica disputatione, quam fecit
dominus Thomasius Padue: de quo
licet rationem hanc solam allegauerit, quia
fortius cadit ex alto, quam depresso: potuisset
etiam alia ratio allegari: quia maior commu-
ditas videtur esse loci seruiens, quod cadat ex
loco depresso magis, quam ex alto: ergo vide-
tur quod possit deprimi & non tolli: per dictum
§. stillicidium.

§. stillicidium. in fi. quoniam si ex alto cadit propter ventum, nulla quandoque pars soli sub stillicidio remanet tecta cum effectu: quia aqua cadit ubique: & sic non potest ibi in area sub stillicidio quicquam collocari, quod tutum sit ab aqua, item quia nec commodè potest dari vel in per area sub illo stillicidio, quod non esset si caderet stillicidium directe ex loco magis depresso. Itē ē, quia ex loco magis alto magis occupatur lumen aeris: quā in per locū depresso. Itē potuisset alia ratio assignari, si paries seu murus, & super quo est tectum seu stillicidium, esset cōis: quia quanto cadit aqua altius propter vim ventorum, tanto magis indirecte cadit: ut est tex. in d. §. stillicidium in prin. Et ideo aqua sæpe discurrit per parietem siue murum, & ipsum corrumpit maxime, si est paries ligneus, quod non eueniret si aqua ex loco depresso directo caderet. Vnde tollendo altius, videtur facere deteriorem conditionem fundi seruientis, & deprinendo deteriorem arg. d. §. stillicidium, in fin. Vnde ex his patet decisio Pauli iuriconsulti in d. l. seruitutes quæ ex superficie. §. stillicidium. de seruit. urb. præd. Et non mirandū, si dominus Thomafius uir præclarissimus ingenij in ea errauit, & propterea cauendum ad huiusmodi arbitribus publicis de quolibet quia sunt periculosi, maxime quādo quis uult ponere falcē in messlem alienam, contra id. quod scriptum est in l. & habetur. vj. q. 3. c. j. & in c. venerabilē. extra. de elect. & in clem. pastoralis. §. rursus. in fi. de iur. ¶ Sexta est questio, si quis habet seruitutem b stillicidi sibi debitam, sublatam esse ædificium, siue corrui, ex quo stillicidium cadit, an per hoc intelligatur extincta in totum cum effectu seruitus stillicidij. & dic, quod non: quia remanet in habitu, & ideo si stillicidium reponatur cum stillicidio, idem ædificium esse censetur, quantum ad seruitutes reales, puta stillicidij: licet non quantum ad personales: ut est tex. in l. seruitutes quæ in superficie. §. si sublatum. de ser. urb. præ. & intellige, quod per istā reedificationem seruitus stillicidij non erit eadem seruitus quæ primo erat: sed restituitur ipso iure. ar. l. ut est text. in d. §. si sublatum. uel. pars. ibi. sed non est ita in reali quæ restituitur, & hoc probatur ex tex. ibi dum dicit, ut idem intelligatur. quod uerbum intelligatur, est uerbū fictionis ut est tex. in l. hæres quandoq; de acq. here. & in l. qui a seruo. de actio. & obli. & habetur per Bar. in l. j. in prin. de no. op. e. n. p. Bal. in l. quoniam de his qui no. inf. & hoc etiam probatur in l. si te. de ser. ur. præd. & ista restitutio, & fictio, intelligatur idem ædificiū, quod uere non est. & eadem seruitus procedit propter utilitatem ædij ut probatur in d. §. si sublatum. ibi. utilitas exigit. & ita no. ibi Ange & Bald in tit. de pace Constantiz. in 4. col. ad fi. & intelligo utilitatem ædij. s. publicam: ut ibi. ex quo sequitur, quod pro ista seruitute restituta actio cōiecta non competit, sed utilis. quia non est uere illud idem ædificiū, cui seruitus imposita est, ut est tex. cū gl. in uer. utilis. in d. l. si testa-

mento. & no. gl. in d. §. si sublatum. in prin. de quo dicitur ut plene no. in l. inter stip. §. facram. de uerbo. obli. & ex hoc etiam sequitur illud, quod si seruitus acquisita superficie, intelligitur acquisita etiam solo, quia non extinguitur de structa uel extincta superficie, secūdu Paul. de Cast. in d. §. si sublatum, quod intellige cū effectu, ut dixi. & de hoc dicitur ut habetur in l. 3. de ser. sed uere intelligitur extincta, ut dictum est. Quod autem dixi seruitutem restitui reposito ædificio: intellige quā reponit in eadē specie & qualitate: tē aliās secus quia tunc non reputaretur nec itel ligeretur idē ædificiū: ut est tex. i. d. l. seruitutes. §. si sublatum. & ratio est, quia illud quod differt in specie, uel qualitate, non potest dici idem in substantia, sed diuersum. secus si habeat in plus uel minus: quia tunc est idem in substantia, ex quo eadem substantia. manet. ut plene dixi supra. in 10. & ult. q. principali. uer. & hæc iura al legantur. & propterea nō attenditur mutatio partium, sicut in nostro corpore dicimus, ut l. proponebatur. de iudi. & d. §. si sublatum. in d. citur ad quæst. secūdu Doc. quod licet destruat monasterium, non tamen eius privilegia destruantur, quando destruitur de facto, secus si de iure: ut per Innoc. in c. ex iniuncto. extra de no. op. e. n. c. ut ibi per eum, & canonitas & per eundem Innoc. in c. abbate. in ult. col. de uerb. sig. & per Bal. in d. tit. de pace Constant. in 4. col. ubi etiam allegat dictum §. si sublatum. & per Flo. in l. usus. uel. quibus modis usufruct. amittit. quæ omnia notanda sunt. ¶ Septima qō est, uicinus meus habet seruitutem stillicidij auertendi in aream meam, quod stillicidiū protenditur super aream meam per duos pedes: an ego possum ædificare in area ubi casitare cœpit stillicidium. Et in hoc tex. uidentur esse contrarij. Nam tex. in d. l. seruitutem quæ in superficie §. seruitus. dicit expresse quod non: & tex. in eadem. l. §. si in fi. uidetur dicere contrarium: sed gl. in d. §. seruitus. soluit, dicens, quod ædificare non possum, si nolo recipere stillicidium: & ita loquitur ille §. seruitus. Sed si stillicidium recipere uolo, tunc ædificare possum. & ita loquitur dictus §. si in fi. Et ex hoc concluditur, quod dominus prædij debentis seruitutem stillicidij, potest ibi ædificare, dummodo stillicidium uel seruitutem stillicidij debitam nō impediatur, imo eam recipiat. & ita cōiter Doctores transire uidentur cū illa gl. ego autem aliter intelligo illam iura: nam tex. in d. §. seruitus ædij. dicit, quod si ædij imposita est seruitus stillicidij, non licet domino areæ seruientis ibi ædificare, ubi casitare cœpisset stillicidium. Item in §. si eiusdem. l. qui incipit. in area in princ. idē dicit, uidelicet quod ille qui uult ædificare in area, in qua stillicidium casitare potest ædificium perducere usq; ad eum locum, unde stillicidium cadit. & sic in hoc concordant. & intelligo istos duos tex. quod qui debet seruitutem stillicidij, nullo modo possit ædificare in area, ubi casitare incipit stillicidium, seu ubi stillicidiū cadit, etiam si ædificando uellem stillicidiū recipere, quia

a. Pa. seu mur. Murus seu paries inter duos gles an & quādo p diuiso uel in diuiso cōis inter uicinos dicatur, uide Corn. conf. 184. in ci. licet in j. uolu.

b. Habet ser. Adde Corn. cō. 74. per totum, & conf. 191. & conf. 193. in j. uol.

qualitas mutatur, & loci qualitas seruientem debentis inspicitur. facit ad hoc, quod dixi in questione præcedenti: & hoc aperte approbatur per tex. in d. §. si. propter dictam onem, sed & si ibi posita, quæ diuertificat in facto & in iure, ut in l. & si lege, in principio. ff. de petito & no. in l. qui n. usufruct. de verb. obl. & in c. sollicitudinem. in si. de appell. Et ideo cum in fine ibi dicatur, quod possit edificari, dum tamen stillicidium recte recipiatur, præsupponitur, quod secus sit in casu præcedentis dictio, sed & si ibi posita diuertificat principium à fine, quod dicendum non est. & aduertendum est, quod dicunt illa iura nisi calistare caput, seu nisi stillicidium cadit: quia per hoc apparet, quod non debet inspicere protectum tignorum stillicidij. sed locus in quo cadit aqua, siue sit ultra, siue citra, ut etiam probatur in l. fin. §. si. ibi, stillicidij rigor. de seru. urb. præd. in §. autem. in fin. l. seruientes. in fin. qui pro contrario allegatur. Ponitur alius casus diuersus, uidelicet quod si in meo ædificio cadit stillicidium uicini, supra mihi ædificare conceditur, dummodo stillicidium recte recipiatur. nam ibi erat ædificatum, & facilius extolitur id quod est ædificatum quàm non ædificatum. arg. eius quod dicitur in simili, quod in habentibus symbolum facilius est transitus, ut non ratio in l. si non fortem. §. si centu. de cond. indeb. facit etiam quod habetur in l. si unus. §. pactus ne pereret, iuris in specie de pact. & quod ille. §. si ita debeat intelligi, patet manifeste ex dictione, sed & si. ibi posita: ut supra dixi, quod bene no. quia licet Doct. uideantur aliter intelligere, & non aliter declarare, tamen puto hunc esse uerum intellectum illorum iurium: & adde quod dicam in q. sequen. ¶ Octaua q. est, quid si stillicidium cui debetur seruitus auertendi in aream uicini, procedit ultra parietem supra aream uicini per medium pedem, & cascat in aream uicini etiam per medium pedem, uel circa, an uicinus possit ædificare in illa area usque ad illum locum, ubi cascat: & sic usque ad medium pedem prope murum domini prædij dominantis, & uidetur quod sic, per tex. in d. l. seruientes. §. seruitus ædi. & §. si. in princ. de seru. urb. prædio. ubi uidetur esse tex. in l. si. fin. regun. quæ uidetur esse lex Græca, quæ incipit, si quis sepe, quæ dicit, si quis uult ædificare murum prope fundum uicini sepe derelinquat. de cuius intellectu dicam infra de pariete siue muro. Ego puto quod dictus §. seruitus ædi. & §. si. fin. debeant intelligi & limitari secundum l. si. præallegatam, & contra d. l. si. debeat intelligi secundum d. §. uidelicet quod si stillicidium protendit se, nisi per medium pedem non possit ædificari per uicinum usque ad illum medium pedem, etiam si aqua ultra non cascat: quia esset contra d. l. si. fin. regun. non enim esset æquum, quod dominus fundi debentis stillicidium sustinere, esset uelioris conditionis, quàm ille, qui nullam debet seruutem in fundo suo. & ideo si ille qui habet fundum suum liberum, non potest ædificare murum, nisi distet à regione uicini per pedem, uel si

vult ædificare domum per duos pedes, ut d. l. si. multo magis deberet distare ille, cuius prædij debet seruutem stillicidij recipiendi, debet ergo hoc casu distare edificans murum per pedem, uel domum, per duos, non à regione uicini, id est non à termino fundi uicini, sed à solo, quatenus protendit stillicidium & cascat, unde si stillicidium protenderetur uersus aream uel hortum edificantis, & cascat, puta per tres pedes, ædificantes murum deberent ultra dictos tres pedes, qui relinquuntur, propter d. l. seruientes. §. seruitus ædi. & §. si. in princ. de seru. urb. prædij etiam relinquere unum alium pedem, & sic quatuor pedes in totum a fundo conuicini. uel si uult ædificare domum, debet relinquere duos pedes. & sic hoc casu quinque in totum. & idem dicas in sim. & ita alias obtinui in quadam causa Veronæ contra quendam episcopum de Nica. Sola. & ita fuit iudicatum ex consilio trium doctissimi iurisperitorum, quod no. quia fuit consideratio mea, credo quod sit uerissima, maxime intelligendo, quod quatenus rigor stillicidij prætendit super fundo uicini, eatenus terrenum seu solum inferius sit domini prædij dominantis, ut uidetur esse casus in l. olympico. §. si de fer. urb. præd. de quo dicam in sequenti. q. Nam hoc casu non haberet dubium, d. l. si. fin. reg. Sed ut dixi, etiam si illud terrenum esset domini fundi seruientis, puto esse idem dicendum per ea quæ supra dixi: & quia ita fuit, quod singulariter tene menti. ¶ Nona q. conuenienter sequitur, si uicinus meus habet stillicidium domus suæ cadens in fundo uel orto meo, uel in area extra murum domus suæ, uerbi gratia, per duos pedes, an fundus uel area eateus quatenus se prætendit rigor stillicidij, sit uicini, uel mei. & uidetur quod sit uicini, cuius est stillicidium superius. per l. si. §. si de fer. urb. præd. per quem tex. ibi dicit Flo. quod stillicidia supra domum de iure demonstrant quatenus sit proprietatis loci inferioris. & idem dicit ibi Bar. uidelicet quod stillicidia quæ sunt superius, uidentur quodammodo significare proprietatem loci inferioris, & idem uidetur uelle Bald. in consil. suo 22. quod incipit, statuto cauetur quod tenes arma in domo. Sed si istud est verum, debet limitari, nisi constaret uicinum meum habere seruutem non stillicidij, quia tunc appareret, quod istud stillicidium haberet propter dominum soli quod est inferius, sed propter seruutem appositam: quæ seruitus non extenditur ad dominum soli inferioris: & hoc probatur in l. seruientes. de fer. urb. præd. §. stillicidium. uel eadem causa. ibi, quia in nostro magis incipit cadere. & §. seruitus ædi. ubi, domino seruientis areæ. de fer. urb. præd. Itæ esset limitandum, nisi stillicidium fiat s. via publica vel loco publico: quia locus inferior sub stillicidio non efficitur domini stillicidij: posset tamen aliquid poni usque ad stillicidium. ut d. l. & §. j. de fer. urb. præd. quæ quidem intelligitur in hoc tamen communiter seruanda esset consuetudo loci, per l. an in totum. C. de edifi. priua. & adde quod dicam infra, de claustro vel conclauis & porticu. ¶ Sed nunquid in dubio habes antiquum stillicidium

diū supra arēā uel domū meā, presumatur habere iure seruitutis uel iure domini, ex eo quod solū iſeruis pro rigore ſtillicidii dicat suū? Crede eſſe cōſiderādū, quis poſſideat locū, qui eſt ſub ſtillicidio. Nam ſi ego dñs arēę poſſideo illum locum inferiorem: puta ſi eſt hortus, iſum ibi colo, & arbores habeo, uel retineo res meas ſub ſtillicidio: & præſumatur tunc uicinū habere ſtillicidium iure ſeruitutis tñ, & locum inferiorē eſſe meū. Aduerte tñ, quia nemini licet ædificare ſubtus grūdaria, quatenus rigor ſtillicidij & tignorū ex certa via deſcēdit, ſi ſtillicidij calitatio impediti poſſit. ut d.l. ſi ſin. & ibi hoc no. Ang. & Doct. de ſer. urb. præd. ſi uero uicinus, qui habet ſtillicidium, poſſidet locum inferiorē ſub ſtillicidio, tunc præſumatur non iure ſeruitutis, quia ſtillicidium ad hoc non tendit: ſed quia ſolum quod eſt ſub ſtillicidio, ſuū eſt, niſi illa poſſeſſio eſſet iure ſa militariſatis: ut ſi de poſſeſſ. l. iure familiaritatis. & ideo in hoc pōt eſſe cautus dñs arēę, ut ſit in poſſeſſione ē illius partis arēę uel hortū, quæ eſt ſub ſtillicidio uicini. & ita aliās conſultat cuiſdam amico meo. Sed ſi neuter poſſideat, quia locus eſt ſterilis, uel aquoſus, uel aliter inutilis: & tunc diſtingue, aut tpe quo fuit factum iſtud ſtillicidium domus, uel area mea, & domus uicini erant diuerſarum perſonarum, uel iurium, aut eiusdem perſonę uel iuris. Primo caſu, qñ erant diuerſarum perſonarum: & tunc illo tpe erat tota domus mea uel auctori meorū de ſen. & non licebat uicino immittere ſtillicidiū: ut no. l. alius de ſer. & ideo ſi miſit, uidetur immiſiſſe potius iure ſeruitutis, q̄ domini, niſi aliter probetur. Nec eſt aliter credendum, q̄ ego uel auctor meus uoluerim faciendum immitti ſtillicidiū ē ſibi concedere ſolū. arg. l. ſi mihi eo tpe. de ſer. urb. præd. quia a ſuis agerium non debent operari ultra intencionem eorum. l. non oīs in princ. ſi ſi cert. pera. Secundo caſu, qñ erat vnus perſonę tantū, ſicut ſape cōtingit, qñ vnus habet amplam domū, facit ſtillicidia vnus partis domus cadere ſuper alia partes: & poſtea legat, uel uēdit vnā partem de illa domo: uel ſi ſunt plures fratres habentes domum: & poſtea eā diuidunt iure ſe, & vnū eue nit vnā pars domus quæ habet ſtillicidiū, & alteri alia pars quæ habet arēā ſub ſtillicidio: & tunc idem, q̄ uidetur eſſe impoſita ſeruitus uēdendo b, legando uel diuidendo, ut ſuſtineat onera permanentia: quia tunc tpe diſiſionis, legati, uenditionis ſuſtinebat. ut l. quod conclaue. de ſolam. inſec. & no. Bar. in l. circa ſi. de ſer. lega. & habet per Doct. in l. quod conclaue. & ex hoc concludi pōt ad multas q. nunquid ſit licitū facere ponticellū uel caſellū neceſſarij, uel tubā ſiue cappā camini in dicto muro, quatenus ſe extendit rigor ſtillicidij, uel facere fenestrā, uel foueā c, u. l. ferraram in area mea. Quia ſi ſolū, quod eſt ſub ſtillicidio, eſſet dñi ſtillicidij, tunc pōt fieri tanquā in ſuo. l. alius. C. de ſerui. aliās non. De his tñ plenius dicā in ſpecie iſta ſuper domo per me figurata. † De-

cima & ultima queſtio eſt, ſi domus tua debet domui meæ duas ſeruitutes: una ne altius tolleret, alia ut ſtillicidiū ædificiorū meorū recipere deberet: & tibi conceſſero ius eſſe inuito me altius tollere ædificia tua, & ſic remiſeram tibi ſeruitutē altius non tollendā per hoc uideat tibi cōceſſiſſe, ut poſſis tollere quātūcūq; uis quoddam non tenearis recipere ſtillicidia mea. Et dicas quoddam non: quia illa conceſſio ſeu immiſſio intelligitur, dū modo recipias illā ſeruitutē ſtillicidiorū meorū: ut eſt caſus in l. ſi domus. de ſerui. urb. p. d. eſt ratio. q̄ illę ſeruitutes ſūt diuerſę & ſeparatę. unde renūciādo uni, alteri renūciāſſe non uideatur: & ideo ui ſeruitutis recetę habeo adhuc ius prohibendi. & ad hoc ſemper allegatur d. l. ſi domus. quod intelligitur, q̄ una remiſſa, altera neceſſario non intelligitur eſſe remiſſa: quia eſt penitus diuerſatur eſt i caſu ppoſito. ſecus ſi una remiſſa, neceſſario intelligeret remiſſa alia. Exēplū in caſu ecōuerſo, ſi eſt remiſſa ſeruitus ſtillicidij nō recipiendi. nam licet hoc caſu uideatur eſſe remiſſa ſeruitus altius non tollendę: ut no. glo. in d. l. ſi domus. quam Doct. ibi ſequuntur. & pro hoc l. ſi mihi in eo tempore. de ſerui. urba. præd. & text. in l. ſed interdū. de aqua plu. arc. & ſacit l. ij. de iuris. om. iud. cū ſimi. & d. l. ſi domus. allegat, q̄ quādo ſūt iura diuerſa & inuicē non dependentia. licet tollatur unum, tamē alterum tollitur. pro hoc d. l. ſed interdum. ſed ſi depēderent adinuicē, ſecus: ut uult glo. in d. l. ſi domus. quæ eſt no. & pro hoc l. nec is. §. j. de acqu. hęrē. ubi repudiata hęreditate ab in teſtato, ex teſto repudiata uidetur ſine qua repulſatione prima ſtare nō poſſet, ubi. & l. illud. eo. tit. Item allegatur ad alias q. quas ibi per Bal. & Ange. & Doct. Sed contra prædicta uidet eſſe text. in l. ſi ſtillicidij. quemad. ſerui. amit. ubi dicitur, q̄ ſtillicidij ius habeam in aream tuā, & permittē tibi ius in ea ædificā. di. ius ſtillicidij immittēdi amitto. Sed ſolue, q̄ in d. l. ſi domus. de ſerui. urba. præ. erant duę ſeruitutes. ideo una remiſſa, altera non tollitur. quia poteſt operari in illa remiſſa, ut ſuprà declarauit. ſed i illa l. ſi ſtillicidij. erat una ſeruitus tñ & ideo ad hoc, ut pmiſſio uel cōceſſio ædificā. di in alrea poſtea facta aliquid opereſt, illa ſeruitus ſtillicidij quæ ſola erat, intelligitur eſſe remiſſa & prædictis adde quæ dicam infra de ſtillicidio ſiue recto.

De ſeruitutibus ſtillicidij non auertendi. Cap. 29.

1. *Stillicidij auertendi ſeruitus quā intelligitur.*
2. *Stillicidium ſi in aliqua parte fractum eſſet, puta eius canale, per quod aqua ducitur, uel regula rupta eſſet, qui reſicere teneatur, & eius expenſa.*

POSTQUAM de ſeruitute affirmatiua ſtillicidij auertēdi diximus, cōequēs eſt ut de alia ſeruitute negatiua ſtillicidij non auertendi, aliqua breuiter uideamus. † Et in primis ſciendum eſt, q̄ iſta ſeruitus non auertendi autel-

4. *Vicinus.*
Adde Cor. cōſ. 228. in 1. vol. & Alex. in 3. vol. cōſ. 57. in pen. col. §. locus autē. & in 3. uolu. Qui d. catur uicini, & quō accipiantur, cōſ. 22. in 2. col. & ia 2. uol. conſ. 176. per totum

b. *Vendendo.*
Si quis uēdit rē cum ſeruitute, uerā & quādo intelligatur de ſeruitute pſenti, & qñ de futura, Ale. cōſ. 28. in 3. col. in prin. in 4. vol. & cōſil. 120. in 2. col.

c. *Foueam.*
Foueā q̄ dicitur, adde Cor. in 4. uol. conſ. 282.

intelligitur, quod ille qui habet stillicidiū suū super domum meam, nō possit auertere ipsum ad domum suam, ita quod non cadat in meam. & sic est seruitus passiva ex parte stillicidii habentis, si de necessitate diuerteretur, ipsum non potest in domum suam. & dicitur esse seruitus activa ex parte eius in cuius domum cadit. Sed contra hoc opponitur, quia immo videtur quod ista non sit seruitus passiva ex parte habentis stillicidium, nec activa ex parte alterius, immo totum ecōtra. Nam quod totum stillicidium tuum cadat in domum meam regulariter est tibi utile, & mihi damnosum: ut dixi in precedenti seruitute. Et ego in cuius domo stillicidium cadit, seruitutem pati dicor. Item non videtur posse dici, quod sit seruitus mihi debita, ex quo non interest mea, immo est mihi damnosum, ut dixi in l. quoti. s. in prin. de serui. Sed responde, quod hoc debet intelligi, quando esset mihi utile, quod aqua stillicidij tui cadat in domo vel curia mea, puta propter cisternam meam quę repleri debet ex aqua tui tecti. & hoc modo intelligit istam seruitutem gl. in l. i. in ver. & officendi. in fi. de serui. vrb. pręd. quam Doct. ibi sequuntur. Itē posset poni exemplum, si haberem hortum magnum cū domo coniunctum, vel prata sitientia, & interest mea quod aqua stillicidij vicini cadat in domum meam causa eam ducendi ad hortum vel pratum irrigandū. & idem dicas. & facit ad hoc quod dixi suprā de seruitute altius tollendi, post prin. Et ex his not. quod ut quis sit obligatus tenere stillicidiū suum, & cadat in domum meam, quia mihi expedit propter aquā cisternę meę, vel propter hortum vel prata mea irriganda, dicitur esse seruitus stillicidij non auerendi. ut etiam suprā in prin. declaravi. ¶ Circa istam seruitutē dubitari posset, si stillicidiū esset fractum in aliqua parte, puta eius canale, per quod aqua ducitur, vel tegulę ruptę, quis teneatur reficere, & cuius expensis. Dic q. ille, cuius est stillicidium, debet: prout probatur in l. & si forte. §. etiam. si seru. ven. & in l. cum debere columnam. de serui. vrb. prę. Sed nunquid stillicidij dominus poterit cogi per eum, in cuius domum cassitat, ad ipsum reficiendū? Dicas quod sic, ad eum modū, quo erat tempore seruitutis imposita. per text. in d. §. etiam. vbi est casus nota. Item nunquid si totum stillicidium corruit, an possit ille, qui est dominus stillicidij, cogi ad reponendum, seu iterum faciendū dictum stillicidium, ad eum modū, quo erat tempore seruitutis imposita, ita quod aqua ex eo possit in domū meam cassitare, sicut prius expensis suis a? dicas q. sic. text. est no. in l. cū debere colum. in fi. de serui. vrb. prę. Hęc de seruitute stillicidij non auerendi dixisse sufficiat.

De seruitute tigni immittendi. Cap. 30.

¶ Tigni appellatione quid veniat.

- 2 Tignum in vicini fundo immittere an licitū sit.
- 3 Tignum si per aliquem in fundo meo, & sic alie no immittatur: an illud propria autoritate tollere, vel incidere possim.
- 4 Tigna an quis in muro vel pariete communi immittere possit.
- 5 Mulum seu parietem proprium si quis iuxta gedet, vel domum sui vicini habeat, & passus fuit, quod vicini posuerit in eo muro aliqua tigna tacite: & nihil dicendo, vel dicendo Concedo quod hęc tigna in muro meo immittere possint: an ille vicini poterit me domino iniuncto alia n. na tigna remittere.
- 6 Tigna supponere vel surrogare an aliquis possit.
- 7 Vicinus an possit immittere tigna in alterius vicini muro tangendo ipsum murum: vel an possit imponere non tangendo murum alienū, sed protendendo supra locum alienum, vel cōmunem, vel publicum.
- 8 Tigna immissa in muro meo proprio vel communi, vel etiam in publico, vel etiam protendentia in meo, vel communi, vel publico, an licitum sit autoritate propria euellere, vel destruere.
- 9 Aedificium quicquid est in meo, & per me p. s. s. s. solo meo cedit.
- 10 Murum vel sepe si fiat per extraneum in fundo domini, in quo ego seruitutem non habeam, & propter hoc ego illa seruitute uti impediar, an possim illum murum rumpere, & deponere, vel sepe propria autoritate destruere.
- 11 Persona ecclesiastica vel etiam secularis, si pro beneficiarum alicui ecclesie collatorum recognitione certum annuum censum, vel hospitium sibi reseruauerit, & ipso ueniente non recipiatur, an domum propria autoritate ingredi liceat, & intrandi causa ostia vel fenestras domus rumpere.
- 12 Cinitatum que superiorem non recognoscunt, ut est ciuitas Venetiarum & Florentia, si una bona alterius occupauerit, illa per vim recuperare potest.
- 13 Aedificet si quisquam, vel immittat, vel protendat tignum in alienum vel publicum, quā actione conueniri poterit.

QUINTA est seruitus tigni immittendi in pariete vicini. ¶ Pro cuius declaratione primo sciendū est, quod appellatione tigni in l. 2. et. omne materie genus significabatur, ex aqua adificia fiunt. ut est tex. in l. tigni de verbo. sig. & l. adeo. §. cū in suo. ad fi. de acq. re. do. & inst. de re. di. §. cū in suo solo. & ita oīs materia tigni appellatione continet. ut est tex. in l. tigni. in prin. ad exhibendū. & tegulas, & lapides, & cimenta, & calcē, & arenā, & si qua sunt adificiis utilia, appellatione tigni cōtineri cōstat: ut l. 1. §. tigni at. de tigno in iūcto. & facit l. ferri. §. fabr. de ver. sig. sed & i vineis tigni appellatione oīs vineis necessaria cōtinetur: puta price, pedaneta. ut est tex. in d. l. 1. in fi. & pali ēt veniūt, qui in numero materie redigendę sunt, sicut perticę.

a Propria au.
Quę differētia
fit inter consen
sum, sententiā, &
autoritatē, vi
de Alexā. in 3.
vol. conf. 29. in
pen. col. in fi. &
in vl. in pri. &
in 1. nol. conf. 1.
206. in pe col.
§. nec obst.

peritex. l. palide leg. iij. Tigna autem ad tegendum dicta sunt, ut dicitur tex. in d. §. tigni. ¶ Secundo videndum est, an sic licitum immittere tignum in fundo vicini. Et regulariter dicitur, quod non, nisi sit imposita servitus. ut l. quemad. §. si prorectum ad l. Aquis. & ibi per omnes Doc. & l. si uicē §. si ad ianuam. & ibi Par. quod vi aut clam. & l. sed inter me. in prin. de seruit. præ. ubi non debet quis regulariter in alieno aliquid facere. ut l. quoddam in C. de meul. & me. lib. x. t.

3 & not. gl. in d. §. si prorectum. Tercio queritur, quid si per aliquem immittitur tignum in fundo meo, & sic alieno, an possim illud propria auctoritate tollere uel incidere. & intelligo in fundo, id est, tangendo ipsum. l. j. §. in flumi. l. is §. j. iuncta. l. j. de relig. ubi probatur, quod dictio, In, requirit actum. Et videtur quod non, quia regulariter nemo debet sibi ius dicere propria auctoritate, nec facere. l. j. C. ne quis in sua cau. & l. extat. quod me. cau. Item quia est in quibusdam casibus speciale ut liceat propria auctoritate iudicare. l. j. & ij. C. quidam h. uni. si ne iud. in. ergo in aliis uidetur esse contrarius commune. l. ius singulare. & l. quod vero. de leg. Sed dicas contrarium, ut est casus in terminis, & no. gl. in l. quemadmo. §. si prorectum. in fin. ad l. Aquis. & ibi hoc notant Doct. & in l. si uicem §. qui ad ianuā. & ibi hoc tenet Bar. quod ui aut clam. & idem Bar. in l. j. §. interdictum, ubi pos. quibus adde omnino quæ dicam plenius infra in v. q. ¶ Quarto queritur, an tigna quis possit immittere in muro seu pariete communis. Et uidetur quod non, quia in re communi potior est conditio prohibentis. l. Sabinus communi diui. l. an unus. si ser. uicid. In contrarium uidetur tex. in l. in re communi. ibi, neque prohibemus de seru. urba. præ. & in l. quod dictum. eo. tu dic, aut loquimur de antiquis tignis quæ primo inerant, & non est dubium, quod potius possunt, secundum Ange. in l. quidam Hiberus. in fi. in. col. uer. simpliciter testat uidere. de ser. urb. præ. quia nihil innouatur, nec fit contra ius societatis. & ideo quando alia tigna eiuldem communis in locum aliorum tignorum supponerentur, quia surrogati sapit naturam eius in cuius locum surrogatur. l. eum. §. qui iuriā. si quis cau. & hæc etiam probantur in l. seruitutes quæ in superficie in prin. de ser. urb. præd. iuncta. l. eum debere col. in fi. eo. titu. Circa quæ adde quæ dicam in sequenti. q. in simili. Aut loquimur de nouis tignis mittendis: & intelligo etiam in aliis parietibus iuri, quam in illis in quibus erant tigna antiqua. & tunc aut paries communis est communiter quæritus, ut sustineat onera utriusque, & potest immittere unus socius altero inuito, ut est tex. in l. si ædes. cū glo. communi diui. & no. glo. magna circa prin. ibi, item fallit, quando ob hoc ipsum. in l. Sabinus. eo. tit. quæ uult, quod socius potest uti re communi ad usum destinatum, etiam inuito altero socio: quando ob hoc ipsum, ut tale opus fiat, est in communi quæritus. Item si ita quæritus non sit, dummodo sit destinatus paries ad sustentan-

dum onera utriusque, & per missionem talium tignorum non uoceat parietem neque uicino eo, quod aptus est ad onera supportanda: alias secus. d. l. si ædes. & l. cum duobus. §. Mela. pro lo. & melius probatur in l. cuius edificium de seruit. urb. præd. & in l. in pariete. cum se. de dam. intec. & no. per Dyn. in regul. in re communi. in vi. & per Ange. in d. l. quidam Hiberus, & quod dixi, quando paries est aptus ad onera supportanda: ut possit unus socius tigna immittere, intelligo non iure seruitutis, sed iure communio nis: ut habetur in dictis iuribus, & in l. per parietem, de seruit. urba. præd. & no. gl. in d. l. si ædes. & in d. l. Sabinus. & Ange. in d. l. quidam Hiberus. Aut cōis paries non est aptus dictis oneribus ferendis, nec ad ea ferenda quæritus: sed forte delectatione sociorum, quia unusquisque ex parte sua habet claurum pro seculari capella, ut quotidie uidemus in capellis magnorum uirorum, & tunc non est licitum noua tigna mittere, per quæ parietes destrui possent, aut delectatio socii domini. d. l. Sabinus. cum gl. communi diuid. non tamen hæc intelligas in eo, qui ex pariete suo parietem fregisset, ut uellet in ea parte mittere tigna: quia negari non potest ex quo paries ad onera ferenda deputatus est, ut d. l. quidam Hiberus §. qui parietes. & ita Ange. not. ibi in princip. d. l. in pe. col. in fi. qd no. ¶ Quinto queritur, quis habet murum seu parietem proprium intra ædes seu domum sui iurini, & passus est, quod uicinus posuerit in eo muro aliqua tigna tacite, nihil dicendo, uel dicendo. Concedo b tibi quod hæc tigna mittere possis in muro meo, an ille uicinus poterit me domino inuito remittere alia noua tigna? dic quod non. est casus nota. in l. si cum meus, in princip. si seruit. uend. & idē dico, si passus sum facere fenestrā eo modo quo est: quia aliam uel alias inuito me domino facere non potest, eadē ratione: immo in eo etiam poterit detrahendo tigna primo concessa alia supponere, quia sufficit si cui uel in paucis & c. ut. C. de neg. gest. l. tutori secundū gl. ualde no. in d. l. si cū meus. in princip. in uer. noua. & idem de fenestra: quod est ualde no. secus si dñs dixisset, Concedo tibi seruitutem tigni immittendi uel fenestram faciendi, non addendo numerū: quia tunc posset quæcūque tigna & fenestras quod uoluerit facere, ut dicit gl. no. in l. si cum meus. in prin. in uer. cum humanas. præallegata. Sed do. Pau. de Ca. ibi uidatur tenere contrarium, uidelicet quod ibi non uult augere numerū, sed uult in loco ueterū tignorum alia substituere, quod potest alia, quia alia reputantur, ut l. filix. de col. & demō. in §. a Tiria. & in l. si donatio. §. si sponsus. de donat. inter ui. si. Ego autē nil ista. puto plenius sic esse distinguendū: Aut ego permisi nil promittendo: aut permisi uel concessi, ut tu possis mittere tignum in muro meo, Primo casu principia li, aut, pmissio est facta de certo & spālī tigno: aut gñaliter de oibus tignis, aut spālīter. Primo casu quando pmissio est facta de certo & speciali tigno, & tunc iterū subdistingue: Aut permisi

a Concede tibi. Concessio, & pmissio de cōcedendo sūt diuersa, uide Corn. 4 uo. cōfi. 74. inc. præmitto, & qñ aliquid alicui cōceditur ad aliquē usū, an cōseat cōcessæ proprietatis. con. 295. in d. uo.

b Domus tuæ. Qño capiat uerbu Domus, uide Alex. con. 48. in ult. col. in fi. in j. uo. & domus sumitur in iure uariis modis. uide Corn. con. 55. in j. uo. cōfi. 41. & in 3 uo. cōfi. 198. & in ji. uol. cō. 216.

nisi seu concessi q tu nō possis mittere nisi unū
tignū tale; & q non possis imponere aliud, ue
eius loco supponere seu subingere: tunc nō ha
beret dubium, quōd seruitus est limitata ad illu
tantum tignum: & sic nec in alio loco, nec etiā
in illo eodem imponi poterit: quia limitata di
spensio limitatum parit seu producit effectū
ut l. in agris. de acquir. re. do. Aut permisi seu
concessi, quōd tu possis imponere tale tignum
tantum in muro meo sine prohibitione alterius
expressā causā. & tunc iterum subdistingui
Aur est expressā causā propter quam illud ti
gnum imponi possit, aut non. Si est expressā cā
exempli, Promitto uel concedo tibi quōd pos
sis imponere tale tignū in domo mea causā do
mus a tua sustentandā & tecti: & tunc teneo
quōd uideatur imposita seruitus illius tigni tā
tum in eodem loco: per diā m l. si cū meus. in
prin. si ser. uen. non quōd possit aliud suppone
re seu obicere in eodem loco, donec durat do
mus uel tectum, & non ultrā, nec ob aliam cām:
quia finita cā concessiois uel priuilegiū, finit
ur ipsa concessio uel priuilegium uel l. Titia. S.
ufuras. & uide quod ibi not. Bar. de le. ij. & ideo
si tibi concessi, ut possis imponere tignum uel
tigna in domo mea uel muro cā edificandi do
mum tuā, puta pro armatura quae machina dicit
ur: & tunc edificata domo tua non poteris ui
quam amplius dista tigna uel alia imponere. Et
idem, si concessi quōd possis imponere tignum
in muro meo cā sustinendi uites tuas, nam uite
confummata, seruitus exstinguitur. & idem di
cas in si. scilicet, si propter tectum sustinendi,
licet tectum corruat, tamen poterit tectum re
ficere, quia debebit in eodem loco tantum re
ficere seruitus tigni, quia reputatur esse idē tectū:
ut est tex. in l. seruitus qua in superficie. S. si
sublatum de ser. ur. prae. de quo dic ut plene di
xi de serui. filicidij auertendi in w. q. & idem
dicendum est in domo, quia de destructo tecto &
pariete poterit iterum reficere, & debebit ea
dem seruitus, quia reputabitur eadem domus,
ex qua remanet primum solum, quod est maxi
ma pars domus: ut est tex. cum gl. in d. si sub
latum sed si cā, propter quam conceditur tigni
immissio, non est expressa: sed ego concedens
sciebam ex qua causa uelles tignum mittere, &
tunc dicendum est idem, ut in casu precedenti,
uidelicet quōd cā tacita est consideranda, si do
rat, uel non, quia tacitum & expressum in hoc
equiparantur l. cum quid. si cer. pec. Si autē nō
apparet, quōd ego scierim ob quam cām uole
bas tignū mittere: & tūc si postquam edificā
casti, & tignum impossibili: puta cā domus tua
subleuanda, & tacui nec contradixi, & tunc con
cessi: esse uideor, quōd, impositus tignū ob illam
cām, ar. d. l. si cum meus. in princ. si. si ser. uen.
coniuncta gl. & no. in l. quādam mulier. de rei
uēd. Sed si nesciui ob quam cām tignum impone
re uolebas in muro meo, & postquam sciui, cō
tradixi, puta quia ego promisi tibi ut tigna im
poneres in muro meo, & credens quōd tu uol
les imponere pro armatura cā edificandi domi

tuā, & non vt fient perpetuo: & tunc quid in d
bus? Dico quod incipiendo iuris est, quod uerifimi
lis est, aut quod in huius casibus plerique fieri so
let, ut est tex. in l. in obscuris. de re. iur. post me
dium tr. Et ideo si illa concessio esset facta da
to aliquo precio, & illa quantitate poterit iudi
cari an intellexerit, quod tignum perpetuo re
maneat, uel ad tempus, arg. gl. no. in d. l. in ob
scuris, & in l. j. §. qui superficie. in uer. augmē
tandi. in fi. de superficie. & in l. semper in stipu
lationibus. de reg. iur. & ibi no. sed ubi non ap
paret, quod fit uerifimilis, uel quod plerum
fieri debet: tunc in dubio interpretatio fieri
debet contra proferentem, hoc est contra eum.
pro quo ad cuius utilitatem proferuntur. l. uer
tibus. & ibi not. ff. de pac. & no. Bar. in l. ffe.
de uer. sig. Secundo casu, quando est facta pro
misio generaliter de omnibus tignis, & nō ha
bet dubium, quia uerba generalia generaliter
intelligi debent de omnibus & perpetuo. l. j. §.
& generaliter. de lega. præstand. & in l. in frau
dem. in fi. de testa. mili. & xix. dist. si Romano
rum, & habetur in c. quoniam nemini de coniu
gio leproforum. Tertio casu quando concessio
facta est simpliciter, aut est facta de tignis
mitrendis sine numero, & tunc tenes indistin
cte quod poterit quæcūque tigna imponere
& sustinere, ut supra dixi per gl. in d. l. cū meus.
in prin. uer. humanas. si fer. uend. Aut est facta
de numero, uel de uno simpliciter. exemplū, cō
cedo quod tu possis imponere vnū uel duo ti
gna. & tunc numerum augere nō pōt. casus uest
in d. l. si cū meus. in prin. sed si non uult zuge
re numerū, sed supponere, aut surrogare aliud
uel alia eiusdem conditionis, & gl. ibi tenet, q
non per id quod dicitur sufficit quod in paucis
& per Lutor. C. de n. g. gest. Paul. de Casti
in d. l. si cū meus. dixit contrarium, quia surro
gatum & c. ut supra dixi. Ego puto, quod in hoc
fit dicendum per omnia sicut supra dictū est in
primo casu, uide & c. ut consideret causa ex
pressa siue tacita, aut qđ est uerifimilis, aut qđ
plerumq; fieri solet, & in dubio fit iudicandum
pro illo qui tenuit e. p. nisi. Secundo casu prin
cipali qđ nulla promissio seu concessio fuit
sed uicinus meus imposuit tunc vnū uel duo
tigna in muro meo & ego tacui: tūc dicas, q
alia imponere nō pōt in alio loco eiusdē muri
uel alterius tigni. tex. est in d. l. si cū meus. si fer
ui. ven. Sed nō quod aliud tigi vnū supponere uel
surrogare possit: & tūc idē dicas qđ p. xime di
xi in 3. casu prædicti, in fi. & tō ex prædictis tu
q. vis cōplacere vicino tuo, qā forte frater uel
amicus est, vt aliqua tigna imponere possit in
muro tuo, p. p. p. si casus ut fieri facias in fra
mentū. & in eo dicas, Cōcedo qā possis talia tū
tigna imponere in muro meo & nō alia: uel q
vnam fenestrā tancū uel duas, & nō alias, uel al
ter vt uolueris secundū ea que supra dicta sunt.
Nā si instrumentū non fieret, & aliqua tigna ap
parent, & uerterentur dubitationes, de quib. s.
dubitarēt etiā si propter illa tigna murus esset
communis: de quo uide quod dicam infra de pa
ricte

riete siue muro, ubi hoc examinabo: videlicet an rigua tum illa faciant prædium murum communem: an vero tum illa sint tantum iure seruitutis ubi omnino vide. ¶ Sexto quarto quia dictum est: an vicinus possit immittere tigna in muro alterius vicini, & sic tangendo ipsum murum: vel an possit imponere non tangendo murum alienum, sed protrudendo supra locum alienum vel eodem vel publicum. Et breuiter de aliis dicam, quod non, ut est casus in liquet. Si si protegendum. ad l. Aquil. & l. i. de seruit. urb. præ. in ver. protegendum. & ibi Ange. de eod. idem. l. si duo. §. Labeo. uti pos. & ibi hoc no. Bar. ubi dicit, quod non licet facere profectum vel ponticellum super plateolam eodem inter plures consortes de publico loco. Idem quia multoties licet, ut est tex. in d. l. fin. in prim. ubi, protegendum. de seruitulo generali. de quibus omnibus dicam, ut plene examinabo infra de ser. protegendum. & infra de ponticello & ponte. ¶ Septimo quaeritur an sit licitum propria autoritate euellere vel destruere tigna immissa in muro meo proprio, vel communis, vel in publico: vel etiam protendentia in meo vel eorum vel publico. Et de ista q. vide tex. & ibi Doc. in l. quemad. §. si protegendum. ad l. Aquil. & per tex. & Bar. in l. si vitum. §. qui ad tantum. quod vi aut clam. & in l. i. §. inter. dum in 2. col. ff. uti pos. & in l. i. §. i. de arbo. cæden. & in l. i. & ibi per gl. & Dodo. C. de interdicto. & per Flo. in l. i. §. i. de ser. urb. præ. & per Ludo. Pon. in quodam suo singulari, quod in eis pignus, unquid vni am punitus. ut per Innoc. not. & per canonistas in c. de immunitate. eccl. & vide quæ dixi circa 3. q. Distingue plenus & clarius vltra alios Doct. & primo duos casus principales. Aut loquimur de tignis immisissis, ita quod rem alienam tangant: aut de protendentibus super alienam, ita quod non tangant alienam. Primo casu principaliter distingue. Aut mittitur in loco a iure in totum: puta in meo proprio, aut in eorum, aut in re seruitutem debente, vel aliquod ius, aut in publico. Primo casu quando mittitur vel edificatur in alieno, quod est alterius proprium: & tunc aut ille qui est dominus, non possidet illud in quo tigna missa sunt: & non potest propria autoritate destruere vel non. Bar. in l. i. §. nunciatio. circa princip. de no. op. nunt. & Flo. in liquet. ad §. si protegendum. ad l. Aquil. Aut dominus possidet: & tunc aut possidet in solidum, aut pro parte. Si possidet in solidum, potest propria autoritate incidere, vel destruere, & resistere contra impedimentum: nec requiritur prætoris seu iudicis adiutor aliquo modo: ut est casus: quia ita debet intelligi in d. §. si protegendum. & in l. si inter me. in princip. secundum unam leg. gloss. singularis: de seruit. urb. præ. & in l. si duo. §. item videamus. & §. Labeo. uti pos. & ibi hoc no. Bar. & in d. l. i. §. nunciatio. circa princip. Et hoc operatur commodum possessoris: quia attribuit facultatem domino possidenti posse resistere propria autoritate: quod non esset, si non possideret, secundum Fior. in d. §. si protegendum. facit

ad hoc in l. de interdicto. & ideo si aliquis fabri caret murum, vel erigeret sepem, vel aliquid faceret in fundo meo proprio ipsum tangendo possem propria autoritate destruere, ac etiam penitus euellere. ¶ Et ratio est, quia illud quod est edificatum in meo per me possit, si solo meo cedit. ut ladeo. §. ex aduerso. de acq. re. dom. & in l. de re. diu. §. ex diuerso. cum simili. & no. Innoc. in c. i. ad fi. de immuni. ecclesiæ. & sic videor destruere id quod meum est, & non alterius. & est ratio fundametalis, quam ponit Fior. in l. i. §. i. ante fin. de seruit. urb. prædiorum: nec per hoc possem accusari de violentia, vel perturbatione. quod nota est: quia quotidie de facto contingit. Et prædicta intellige quando non solum dominus in solidum possidet, & edificas non solum tenet neque possidet: sed etiam quando edificas erat detentor, & dominus potest, quia idem erit, videlicet quod dominus poterit propria autoritate destruere: ut probatur in l. si seruus. C. quod cum eo. & ibi hoc no. Dodo. & hoc idem tenet Bar. in d. l. i. §. nunciatio. de no. op. nunt. idem etiam si edificas possideret naturaliter, & dominus civiliter: quia dominus poterit autoritate propria similiter destruere, si indebitur edificatum est: ut l. usufructuarius nouum tectum. de usufructu. eius. quod nota in l. 2. C. de emphy. idem si sum dominus, & possideo naturaliter tantum, & alius qui edificat, tantum civiliter possideat, secundum Bar. in d. §. nunciatio. Item prædicta intellige vera, etiam si edificas in re communi immitteret in alium locum proprium socij: quia socius eius est locus, in quo edificatum vel immisissum est, propria autoritate destruere posset, ut est casus singulari in l. sed si inter me & te. in princip. ibi, autem in perdere, secundum unam leg. gloss. de seruit. urb. prædiorum. Item prædicta intellige non solum in domino directo, sed etiam in domino utili. sicut est emphyteota vel feudatarius aut superficiarius: quoniam potest destruere propria autoritate propter ius suum utilis dominij, arg. l. in proutnerali. §. si de no. op. nunt. & tenet Bar. in d. §. nunciatio. & prædicta oia, dum dixi, quod quis possit destruere vel euellere immisissum in locum suum proprium, limita ut locum habeant in rebus profanis, secus in religiosis: & ideo habet locum in sepulchro: puta si quis sepeliret corpus in sepulchro meo favore religionis, ut text. in l. ossa. in princip. de reli. & ibi not. per Bar. in §. nunciatio. Item prædicta oia limitantur, ut locum habeant in immisissis manu seu opere artificiali: secus si non essent in nulla opere artificiali sed naturæ, sicut sunt radices, quæ ex natura crescentes, quæ immittunt in tuos, quia non licet propria autoritate incidere: ut habetur in l. i. C. de interdicto. not. Flo. in dicto §. si protegendum. de quo tamen dic ut plenus dicam de arboribus. si vero dominus in solidum non possidet, & tunc concludas, ut dicam in casu proximo seq. Secundo casu quando immittuntur tigna, vel edificatur in communi, & communiter per aliquos pos-

4 Violentia.
Violentia expul
sua an inducat
priuatione ex
pellentis a iure
suo, vide Cor
neum consil. 272.
in 3. uo. & consil.
185. scilicet. licet.
& Alex. in 3.
vol. consil. 65.
in pen. col.

facto, & tunc aut extraneus est ille, qui immittit vel edificat: & tunc vni ex dominis licet iure, sed propria autoritate destruere. ut est casus singularis, secundum vnam lectionem. in d.l. si inter me & te. in principio. de seruitutibus urbanorum prediorum. ibi, aut rem perdere. secundum Ludovicum de Roma. in dicto suo singulari. & habes per Bartolum, in dicto §. nunciatio. qui se remittit. Aut est vnus ex sociis, qui habet rem communem, qui ex propriis suis aedibus immittit tigna vel edificat in communes edes, suas & meas. & tunc licet iure mihi propria autoritate destruere. quia mihi soli actio competit contra socium. pro hoc est text. valde not. in d.l. sed si inter me & te. in fin. prin. & ibi ita videtur tenere Bart. & etiam Flo. quod ego etiam puto verum. per text. dum dicit, idem fiat. & sic vult, quod sit idem quod in calu precedenti. licet Bart. aliter dixerit in d. §. nunciatio. ubi vult quod si ego & edificans communiter possidemus, non possumus propria autoritate destruere: per illum text. in d.l. sed si inter me & te. quia text. ibi dicit tunc mihi rectum est actio. facit l. Sabini. communi diui. Sed ego non intelligo sic illum text. videlicet quod solum sit mihi actio. & sic non possum propria autoritate destruere: sed intelligo, quod ille text. velit dicere continuando ad precedentia, videlicet quando socius immittit ex aedibus communibus inter me & ipsum in edes meas proprias, possum propria autoritate destruere. ut dicitur in principio. secundum vnam lectionem. postea subditur idem, quando ex aedibus suis propriis edificat in communes nostras: quia possum ita destruere mea autoritate propria, sicut in casu precedenti: & hoc significant illa verba, idem fiat. & postea subdit, ratio huius, quia mihi soli secum est actio. quasi dicat, mea solum interest, & non alterius socij. & ideo mihi soli actio competit, si vellit eam intentare, sicut si edificaret ex aedibus communibus in meas proprias: sed si volo possum ita destruere, sicut in casu precedenti: & ita intelligo illud text. Tertio casu quod edificatur in fundo seu in re mihi debente seruitutem aut aliquod ius: an possum propria autoritate destruere. Et tunc distinguitur: Aut tertius edificat seu tigna immittit, & possum destruere procuratori nomine domini, si naturaliter possideam. arg. l. 1. §. si de no. oper. nun. & not. Barto. in d. §. nunciatio. 10 ¶ Aut volo destruere nomine proprio pro seruitute, aut aliquo iure mihi competente. exemplum: si fiat murus vel sepes per extraneum in fundo domini, in quo ego non habeo seruitutem: & propter hoc ego impediar illa vi seruitute: an possum illum murum rumpere & deponere, vel septem propria autoritate destruere: & Iuno format istam q. in c. 1. in si de immuni. eccle. Et primo dicit, quod non, quia hoc solum licet domino fundi, & non usufructuario, quia non est dominus. l. si cuius. §. usufructuarius. & §. sequen. de usufruct. postea in si dicit, quod alij dicunt contra. sed primam partem videtur sequi Flo. in d. §. 1. l. 1. ad fin. de serui. urb. pr.

^a Procurat. nomine. & c. Procuratoris gestis, an presumatur nota domino, vide Corneum consil. 156. in 3. volu.

^b Aedificat. Vtrum edificans cum domino vicini sui, teneatur ad restitutionem? responde, quod non, si non facit

quam puto veram: ex quo non sunt domini, vel quasi, sed bene possident domum, sed etiam usufructuarius, & quilibet habens ius in re impediens vi iure suo expellere: etiam agere possent ut murus vel tigna vel sim. immissa tollantur. l. si eo loco. & l. egi. si serui. uedi. secundum Flo. in d. l. 1. §. 1. & in d. l. quemadmodum. §. si protectum. ad l. Aquil. & ea quae supra dicta sunt in usufructuario, etiam habent locum in beneficiariis, & iuribus ecclesiasticis. pone exemplum. ¶ Si persona ecclesiastica, vel etiam secularis, pro recognitione beneficiorum collatorum alicui ecclesiae reseruauerit sibi certum annuum censum, vel hospitium, quod de iure debetur. l. 8. q. 2. Eleuterius. & in e. quanto de censu. & ipso veniente non recipitur, non licet domum ingredi propria autoritate, & rumpere ostia vel fenestras domus, causa iurandi. ratio est, quia facere diceretur vim: & ius sibi dicere non licet regulariter. sed si velit ingredi, & inuenit aliquem sibi opponentem, tunc potest per violentiam illum expellere. & est ratio, quia eiicit personam sibi contradicentem uti possessione. & dicitur hoc modo possessionem defendere suam & vim vi repellere, quod est licitum vel scientiam. §. qui cum alter. ad l. Aquil. & l. 1. C. unde vi. & hoc not. per Innocen. singulariter in ca. 1. de immuni. eccle. & ibi per canonistas. & per Flo. in l. 1. §. 1. de seruitut. urban. pradio quae bene no. in practica: quia quotidie veniunt de factis. & omnia quae dixi supra, in primo, secundo, & tertio casu, quod quis non potest propria autoritate destruere vel euellere, intellige verum quando potest haberi copia iudicis: sed si iudicis copia haberi non possit, tunc propria autoritate destruere possit, vel nullus. C. de iudicis. ¶ Vnde in istis ciuitatibus quae superiorem non recognoscunt, sicut est ciuitas Venetiarum, & Florentiae, si vna ciuitas occupauit bona alterius, potest illa per vim recuperare, quia iudicis non est copia. ita singulariter dicit Barto. in l. alius. §. bellissime per text. cum glossa. l. 1. ex magna causa. in principio. quod vi aut clam. Item debet limitari, nisi grauitus pateretur enorme damnum, quod de facili sequeretur. exemplum. si quis per vim atripearet animalia tua quae facilius pereunt, vel vineas, quae si incultae remanent, de facili destruerentur: quod facilius permittitur, quia tua autoritate recuperas: quantum in aliis rebus non permitteretur, quia de facili sic non pereunt. ut notat etiam Bart. singulariter in d. §. bellissime per glo. ibi. in vcr. ex magna causa. ibi, vel si enorme damnum. quod vi aut clam. quod tene menti. Quarto casu quando edificatur in publica, vel in eo tigna vel alia immittuntur, an sit licitum propria autoritate destruere. & in hoc dic: Aut est edificatum: & tunc non est licitum priuato destruere, sed agere cuilibet de populo permissum est. l. 1. de locis & itin. pub. & l. 2. ne quid in loco pu. in princ. & si edificatum publico vsui noceat, potest is qui publicis vibus

bus deputatus est, sicut est in ciuitate Veronæ, miles & iudex procuratorum ciuitatis Veronæ deponere. text. est in l. ij. §. si quis nemini. ne quid in loco publico. & ita obleruatur, quia ibi officiales publici deputati super locis publicis si reperiunt aliquid in loco publico ædificatū, destruunt vel destrui faciunt. Sed si ædificatum in publico non noceat vsui publico, tunc destrui non debet, sed aliqua pensio imponi debet ædificanti ne vrbes deformetur ruinis. l. ij. §. si quis nemini. & ibi hoc not. Bart. ne quid in loco publico. & in l. si eod. tit. & intellige prædicta siue ædificetur in loco publico, siue in uia publica, siue in alio loco priuato, puta in meo: & ædificatum noceat loco publico. l. ij. §. si quid in loco. nequid in loco publico. uel respectu itineris, uel viæ, uel vsus loci publici, uel respectu fœtoris, aut mali odoris, uel putredinis: ut est text. cum glo. in l. pen. §. pen. quod vi aut clam item intellige siue tangat publicum, siue non, sicut si fierent pontes aut ponticelli supra uiam publicā: quod non licet. ut est text. & ibi Bart. in d. l. ij. §. tractatur. & ibi etiam gloss. nequid in loco publico. de quo per Bar. in l. quominus. de flum. in xij. quest. & habetur in l. fina. de seruit. in prin. ti. generali. & per Bald. in l. lapilli. in v. col. ff. de re. diui. & dicam infra de ponticello & ponte. & circa istam materiam adde quod not. Bart. in d. l. quominus. de flum. in ij. quest. & per Bald. in l. lapilli. in v. col. ff. de re. diui. & habetur in l. fi. in prin. de seruit. ti. generali. & dicam infra de ponticello & ponte. & circa istam materiam adde quod not. Bar. in d. l. quominus. de flum. Secundo casu principali, quando ædificatum vel aliquid aliud nō est immissum, sed est super alio no protensum, sicut est proflum siue ponticellum, an sit licitum propria autoritate destruer. & in hoc distingue: Aut est arbor, quæ protendit ramos, & frondes super alieno, & non licet intercider. sed habet locum interdictum, de arbo. ex lendis. ut l. j. & ibi per Barto. de arb. ex den. & habetur in l. j. C. de inordig. & dicam infra, de arboribus. Aut non est arbor, sed monumentum. & tunc credo, quod non liceat propria autoritate destruer. arg. l. offa. de reli. & sumpt. fun. & idem credo per illum text. in quolibet alio ædificio spectante ad cultum diuinū, & tangente locum vicini, sicut si esset locus sacristiæ vel altaris aut sim. eadem ratione. Aut non est arbor, nec monumentum, vel locus ad cultum diuinum deputatus: puta est ponticellum uel aliud protectum: & tunc aut est supra locum publicum & priuato etiam vicino nō licet propria autoritate destruer. sed officiali publico super operibus publicis deputato, sicut supra dixi. Aut est supra priuatum locū: & tunc non licet etiam vicino propria autoritate destruer. ut est text. in l. quemadmodum. §. si protectum. ad l. Aquil. & ibi per omnes Doct. Et per hoc habes plenissime, an & quando sit licitum propria autoritate destruer ædificatum uel immisum, aut protectum in alienum vel in publicum. † Octauo & vltimo quæro, quis ædificat

vel immittit vel protendit tignum in alienum vel publicum, quæ actione poterit conueniri. Dic breuiter, si in priuatum propriū alterius, poterit conueniri, quod vi aut clam, interdicto. l. si vicem. §. qui ad ianuam. quod vi aut clam. Aut in priuatum commune; & tunc actione, pro socio. vel, communi diuidendo. ut habetur in l. si ædes. & in l. Sabinus communi diuidū. Aut in publico: & tunc interdicto, ne quid in loco publico. & de ista materia uide quæ dicam infra, de pariete siue muro, & de tecto & stillicidio, & de ponticello & ponte.

De seruitute proiciendi.

Cap. XXXI.

- 1 *Seruitus a prædio dominante denominatur.*
- 2 *Aquam de domo tua in curtem meam, vel econtra, sine aliqua seruitute an proicere possit.*
- 3 *Domus partem superiorem habens, si aquam per solarium superius proiciat, quæ aqua ad inferiorem descendat, an loci inferioris dominus conueniri possit, & etiam ne hoc fiat, prohibere.*
- 4 *Lapidem si cadat lapides in domo vel area sua, & fragmenta in vicini fundum cadant, an hoc facere possit, vel sibi prohiberi valeat.*
- 5 *Seruitutem proiciendi in fundum vicinum habes, an stercore, vel vinam sterquilam, vel alia similia proicere poteris.*
- 6 *Domus dominus superior si proiciat aquam in fundum vicini inferiorem, ubi de iure non potest, vel stercore aut vinam, ubi haberet seruitutem: vel dominus inferior diueris sumum ad locum domini superioris, ubi non potest, an actione iniuriæ tunc conueniri poterit.*

SERUITVS proiciendi est urbana, non rustica: ut est text. in l. j. ad fin. ibi, neq; proiciendi. de ser. vrba prædio. quoniam competit, quando quis habet ius proiciendi ex fundo suo urbano in domum meam, vel aream vicini, vel etiam in alterius fundum rusticum. † Denominatur enim seruitus à prædio dominante. ut est text. in d. l. j. & glo. in vers. vel aream. & dixi supra in quarta diuisione seruitutum. verfic. sed quomodo cognoscatur. & ex hoc not. quod habens domum iuxta hortum, vel aream, vel claustrum, vel pratum sui vicini, non potest ex illa domo quicquam proicere in solum dicti vicini: circa debitam seruitutem: ut est casus in d. l. j. ver. proiciendi. & ibi hoc nota. Ang. de serui. vrba. præd. quod no. † Quæro igitur primo pro declaratione huius seruitutis, nunquid possim proicere aquam de domo tua in curtem meā, vel econtra, sine aliqua debita seruitute. & dicas quod non, per prædicta. probatur in l. si curti. §. Aristo. si ser. ven. ratio, quia licet reguliter in suo quis possit facere, sicut vult, non tamen potest immittere in alieno: ut est text. in d. §. Arisl. & dixi plene in seruitute præcedenti. & immitti dicitur non solū quando de superiore ad

animo nocendi proximo, sed si bi consulendi l. j. §. denique ff. de aqua plu. ar. nam vique ad cælum potest quis eleuare tuum ædificium, si est sibi utile, & seruitutē nō habet. l. altius. ff. si ser. ven. Et vtrum quis possit in alieno aliquid facere invito domino? respondet Ang. de Aret. inslitu. de lege Fufia. quod sic, quando facienti prodest, & domino non nocet, ut ibidem. & in l. j. §. si ff. de aqua plu. arcen.

D

inferio-

Fundum.
Appellatione
fundi quid con-
tineatur, vide
Cor. conf. 235.
incipien. vñ in
iñj. uol.

inferiorem, sed e contra quando de inferiorem ad
superiorem: sicut in fumo contingit. vt est tex.
in d. §. Arist. ver. funi. autem. de quo fumo dicā
in questione seq. † Quæro secundo, aliquis ha-
bet solarium superius, & alius habet locum in-
feriorem, sicut Venetiis habens solarium super-
ius, spargit aquam per solarium, vel causa ip-
sum tergendæ, vel propter calores causa frigiditatis
inducendæ, sicut æstiuo tempore plerunq;
fieri solet: ex hoc accidit, quod aqua illa quan-
doque ad loca inferiora descendit: queritur nū-
quid dominus loci inferioris conueniri possit &
prohibere, ne hoc fiat. & videtur quod sic, per
ea quæ dicta sunt in questio. præcedenti. & per
tex. in d. §. Arist. vbi sic dicit, in suo etiā alii ha-
ctenus licet, quatenus nil in alienum immittat.
& istam partem tenet glo. ibi in vers. iuris. in fi.
quæ facit differentiam inter aquam & fumum,
dicens quod fumus potest immitti in loca supe-
riora, quia naturaliter ascendit. non sic in aqua,
quæ recte proicitur, & ideo descenderet natu-
raliter, nisi proiceretur. In contrarium vide-
tur esse tex. in d. l. sicuti. §. si. si ser. uendi. iuncto
§. Arist. ver. funi. Nam ille ver. funi. equiparat
fumum aquæ, quantum ad immersionem in lo-
cum alterius. & in d. §. si. dicitur quod quis po-
test ex loco inferiori immittere fumum in locū
superiorem. idē ergo dicendū videtur in aqua.
Item pro hoc l. j. §. denique de aqua plu. arcen.
vbi dicitur, quod agri natura est semper inferio-
rem superiori seruire. Circa hoc breuiter sic
concludas. & ista est veritas circa aquæ proiec-
tionem. Aut dominus partis superioris non
potest habitare commodē, nisi infundat aquā:
& tunc ipsam infundere potest, licet aliquando
inferius descendat: vt l. pen. & ibi hoc not. Ang.
ff. de iniuriis. Aut potest habitare, etiam si aquā
non spargeret: & tunc aut infundat aquam per
suum solarium iuxta morem suum: & tunc nō
tenetur an aliquid ad loca inferiora descende-
ret, per l. sicuti. §. Arist. coniuncto ver. funi. nisi
faceret animo iniuriandi: vt est tex. in d. l. pen.
de iniuriis & ita not. Bart. & Flo. in d. §. Arist. &
ideo puto, quod si superior habet solarium la-
uando iuxta solitum & communem modum, ali-
quando caderet aqua quæ descenderet ad locū
inferiorem, non tenetur, neque prohiberi pos-
sit quod nō. Aut effundit aquam ultra solitum
& communem modum, vel in solario fecit bal-
neum, vult proicere aquam per solarium, cau-
sa ipsum calefaciendi, vel alia de causa: & tunc
non potest, si per hoc aqua descenderet ad loca
inferiora. vt probatur in d. §. Arist. in prin. & in
ver. alterius. ibi, tabernam. Casaream. si ser. uen-
dit. Et eadem distinctio faciendā est de fumo:
Aut sit ignis solitus, aut insolitus: vt ibi not. per
Bar. & Flor. & Pau. de Cast. de quo vide quæ di-
cam plenius, infra, de fumo. Et prædicta intelli-
ge, nisi aliter esset imposita seruitus aquæ vel fu-
mi dimittendi vel diuerrendi: vt est tex. cum gl.
in d. §. Arist. Nec obstat glo. ij. ad fi. in d. §. quæ
facit differentiam inter aquam & fumum: quia
non est faciendā. Nam sicut factio superioris

pronciens aquam, aqua descendit in inferio-
rem naturaliter: ita & factio inferioris ignem fac-
ientis fumus ascendit naturaliter ad superio-
rem. Item non obstat l. j. §. denique. de aqua
plu. arcen. quæ vult inferiorem superiori serui-
re: quia loquitur in agris in quibus sunt aquæ
discurrentes, quæ de necessitate ad inferiora de-
scendere debent. Et subditur ibi vna ratio, quia
sicut omnis pinguedo terræ ad inferiorem locū
decurrit, ita etiam ad eum aquæ incommodum
fluere debet: quæ ratio non potest procedere in
aqua proiecta aliena. † Quæro tertio, lapida
cadit lapides in domo vel area sua, & fragmen-
ta cadunt in vicini fundum, quæritur nūquid
possit hoc facere: an verò prohiberi possit. Et
videtur quod hoc facere nō possit, & quod pro-
hiberi valeat, per regulam, quæ est in d. l. sicuti.
§. Arist. videlicet quod in suo eatenus facere li-
cet, quatenus in alienum non mittat. & hoc tenet
glo. ibi in vers. agri. quæ dicit, vel actione in
contrarium, videtur quod quis possit stare in do-
mo sua, & in ea vti arte sua. nec regulariter pro-
hiberi potest: vt probatur in d. l. quoties. la. pri-
ma in prin. ibi, ne per fundum tuum eas aut ibi
consistas. de seruit. tit. generali. coniuñctā. l. ven-
ditor communia prædio. nisi seruitus constituta
esset. & ideo si videris tibi domum cum pacto,
vt non possis ibi exercere talem artem: ista cō-
uentio valet, & tu & tui heredes obligaris, non
autem seruitus, cum non sit prædium dominās:
vt dicit Bartol. per illum tex. in d. l. venditor. &
Paul. de Cast. in d. l. quoties. qui dicit hoc esse
verum, si ex hoc pacto consequatur vtilitatem,
quia in domo tibi remanente exercebam ean-
dem artem. aliās secus. & hoc per illum tex. in
d. l. quoties. ibi, alter atque. & istam partē sen-
tit præfata gloss. in dicto §. Arist. in §. agri. in
principio. dum dicit, per pactum. Ego autem te-
neo primam partem esse veriorē, quia verum
est, quod in suo quis potest exercere artem, dū-
modo non immittat in alienum. de hoc est ca-
sus in terminis in dicto §. Arist. quem sic puto
esse intelligendum. & ita sunt etiam de mente
gloss. ibi in ver. agri. in fin. Nec credo esse distin-
guendum sicut dixi in questione præcedenti, de
fumo & aqua, videlicet an faciat iuxta solitū vel
non: quia ibi loquitur de his quæ pertinent ad
domum pro vfu hominis: questio vero nostra
loquitur de arte, quæ fieri debet in loco suo, ita
quod in alienum non immittatur, per prædi-
ctā. & hoc intelligo nisi lapida habuisset prius
in domo sua apothecam lapidum, & postea
murus vicini vel domus ceciderit, & arca tan-
tum remanserit: ita quod fragmenta lapidum, quæ
prius non poterant in ea cadere, tunc cadere in-
cipiant, quia locus est præuentio. l. si pluri-
bus. de leg. j. argu. etus quod de fabro & scho-
lari dicitur per Bart. & Doct. in l. j. ff. sol. mat. r.
† Quæro quarto, quis habet seruitutem pron-
ciendi in fundum vicini: iuxta ea quæ dixi in
prin. an poterit stercus, vel urinam fecerit, iam, vel
alia similia proicere. Et teneo quod non, per
tex. cum gloss. not. in l. penult. §. penult. quod

ut aut clam. & per tex. cum gloss. in l. pen. §. idē ait si in odore. ne quid in loco pu. facit l. j. §. 2. de cloacis. & quod dixi in seruitute præcedenti, in 5. q. vers. 4. casu. quod nō. quia quotidianum. ¶ Quæro quinte. & ultimo. dominus superior pronit aquam in fundum vicini inferiori. ubi de iure non potest. vel sterco aut urinam. ubi haberet seruitutem: vel dominus inferior immittit vel diuerit fumū ad locum domini superioris. ubi non potest. an poterit conueniri actione iniuriarū. Dic si inferior dominus ædium superioris vicini fumigandi causa fumū faceret. aut superior vicinus in inferiores ædes quid aut proiecerit aut infuderit causa iniuriæ faciendo. tenetur actione iniuriarū. casus est in l. penul. & ibi hoc tenet Angel. ff. de iniuriis. secus si hoc non faceret causa iniuriandi: ubi. quod not. Et ad materiam huius seruitutis adde quæ dicam infra. de aquæ proleu.

De seruitute protegendi.

Cap. 32.

- 1 Portegere quid sit. & quid Protectum.
- 2 Domum supra solum vicini habens. an super ipsū solum quicquam ædificare possit. licet in solo non requiescat.
- 3 Protectum an super solum cōmune facere liceat.
- 4 Protectum. quod supra solum meum existit. cuius sit.
- 5 Protectum an aliquis tenere possit. puta porticellum supra eum locum. quo vulgo iter fieret. vel in quo consisteret.

H A C seruitus protegendi licet regulariter sit urbana. vt l. j. in fi. ibi. protegendi q; de ser. vr. præd. quia protectum consuevit fieri magis in fundo urbano. quā in rustico: tamē potest esse seruitus rustica. quando fieret causa rustici fundi: vt si forte feci protectū in agro vicini. vt ibi recipiantur coloni mei. vt est tex. in l. 2. in prin. in vers. protectum. & ibi gloss. de ser. ru. præ. ¶ Circa hanc seruitutem quæro primo quid sit protegere. seu protectum. & in quo differat ab immisso. Protectum est id. quod ita provehitur. vt nusquam requiescat: qualia sunt mæniana. & subgrunda. Idem etiam protectum dicitur. & differt ab immisso. quia immissum est. quod ita fieret vt aliquo loco requiesceret. ueluti si tigna trabesque immitterentur. vt est textu. in lege. malum. §. inter protectum. ff. de versicu. sign. & ibi. hoc declaratur per glo. dic vt ibi. & vide glo. in l. si vero §. prætor ait ne quis. in vers. subgrunda. ff. de his qui deic. vel effu. & vide etiam in l. si duo §. vi deamus. & §. Labeo. & quod ibi not. vii. pol. & de istis protectis ponitur etiam in 2. parte. rub. ff. de dam. infe. ibi. dum dicit. de subgrundis & protectis. ¶ Secundo quæro an habens domū si præ solum vicini. possit supra ipsum solū quicquid ædificare. licet in solo non requiescat. exemplū. si vult facere profilum & stillicidium am-

plū residens totaliter in ædificio protegētis: & dicas quod nō. nisi seruitus imposita sit. tex. in l. j. in fi. in ver. protegēti. & ibi hoc no. Ang. de ser. vr. prædior. & est ratio. quia solū debet esse liberū usq; ad cælū: vt est text. in l. fi. in pri. de ser. titu. generali. & habetur in l. altius. C. de ser. circa quod vide & quod dicā. infra. de stillicidio. siue tecto. & de ponticello. & vide quæ dixi supra de seruit. stillicidij. maxime in 9. q. in fi. & in seruitute tigni immittendi. in 6. q. ver. 4. casu. in fi. ¶ Tercio quæro. an liceat protectū facere supra solum come. & dicas breuiter. quod nō. l. si duo §. Labeo. ff. vii. pol. ubi hoc no. Bar. qui dicit. quod nō licet facere profilū seu ponticellū supra plateā cōmunē inter plures cōsortes. et dixi supra. in seruitute præcedenti. in 6. q. & adde no. per Bal. in leg. lapilli. ff. de reg. diui. ¶ Quarto quæro curo cuius sit protectū. quod est supra solū meū: & videtur quod sit meū. per di. l. fin. in fi. in prin. de ser. ti. generali. quia omnia solo meo usque ad cælum debent esse mea libera. vt ibi. & no. in d. l. altius præall. In cōtrarium videtur. quod sit illius. in cuius muro vel loco sit fixū. l. quemad. §. j. in prin. ad l. Aquil. Tu dicas breuiter: aut protectum est super meo & requiescit in alieno iure seruitutis mihi debite. & tunc non est meum. sed eius in cuius loco requiescit. & ita loquitur d. §. j. in prin. Aut est super meo. & in alieno requiescit. puta in ædibus alienis iure seruitutis mihi debite: & tunc est meum. vt est casus not. in l. quod conclaue. & ibi hoc not. Bar. & Ang. & Doc. de dā. infe. Posses tamen clarius hoc dicere: aut protectū est edificatum per me. cuius est solum. aut per alium. Si est edificatum per me: & tunc procedunt prædicta. Si per alium. puta quis ædificat subgrundam in suo muro protendētem super solum meum. & tunc si hoc fecit debita sibi seruitute. & illud protectum dicitur esse suum ædificantis. & non poterit per me. neque per iudicem remoueri: ar. l. quemad. §. si protectum. præall. ibi. nullo iure a contrario sensu. Aut hoc fecit circa debitam seruitutem: & tunc teneo. quod protectum sit edificantis. & non meum: casus est in d. §. si protectū. ibi. protectum meum. coniuncto ibi. nullo iure. & non possum propria auctoritate destruere: sed iudici auctoritate sic. vt est text. in d. §. si protectum. in prin. & adde quæ dixi supra de seruitute tigni immittendi. in 7. q. vers. 2. casu principali. & quæ dicam infra de claustro siue conclau. ¶ Quinto. & ultimo. an aliquis possit tenere protectum. puta porticellum supra eum locum. quo vulgo iter fieret. vel in quo consisteret? Et dic quod si id protectum de facili potest cadere. & nocere. & tunc non licet. vt est tex. in l. si vero §. prætor ait. lo primo & ibi gloss. in ver. posunt. de his qui deiec. vel effud. & §. prætor ait. el secundo. in ver. nocere. imo poterit puniri. vt ibi dicitur: sed si de facili nō pōt nocere. & tunc seruitus: & ideo si est horticellus. vel aliquid aliud supra viā publicā sic firmiter positiū. quod non de facili verisimiliter sit aptum nocere. vt

D 2 con-

contingit habentibus viridaria murata ad suas fenestras, vel etiam cum lignis ita firmiter affixa, quod non sit verisimile nec de facili cadere possit: tunc non tenetur: quia contra sic habentes non datur actio in factum de illo edito, de his qui deie. vel effu. & ita no. Flor. in d. §. prætor ait. l. si vero. de his qui deie. vel effu. Circa hoc tamen communiter prouisum est per statuta locorum, quibus standum est. l. omnes populi. de iust. & iure. aliis iuri. ut supra dixi. Et de hoc vide quod dicam infra de horto & hortello.

Ne prospectui officiat.

Cap. 33.

1. Seruitus, ne prospectui officiat, duobus modis capi potest, scilicet in genere, & specie.
2. Seruitus, ne prospectui officiat, in quo differat a seruitute, ne luminibus officiat.
3. Sufficit etiam quod ille cui seruitus debetur lumen, cælum uidere possit.

TR E S sunt seruitutes, quæ licet in multis conueniant, & eadem esse videantur, tamē inter se differunt: ut est seruitus ne prospectui officiat: seruitus luminis. i. ne luminibus officiat: & seruitus ut prospectus præstetur. ut habetur in l. inter seruitutes. cum l. de ser. vt. præ: De singulis videamus. ¶ Et primo de seruitute ne prospectui officiat. Duobus modis capitur hæc seruitus: vno, in genere: alio, in specie. Si quis debet mihi seruitutem ne prospectui domus officiat, non habito respectu ad certum locum, non solum tenetur præstare prospectum ex parte superiori, puta cæli, ut cælum uideri possit, sed etiam ex parte inferiori, puta terræ, non impediendo prospectum ad interiora, vel de longinquo: nec quicquam facere potest, per quod officiat ad gratiorem prospectum & liberum, ut probatur in l. inter seruitutes. in prin. cum l. seq. quæ incipit, lumen. de ser. ut. vt. præ: & ibi Doct. & ideo ipse tenetur semper conspectum in eadem specie gratitudinis, & liberum præstare, quæ erat tempore impositionis seruitutis. unde si per prospectum viridaria videbantur, aut aliena multum amœna, aut etiam sol retulgens, nec solis, nec dictarum amœnitatum aspectus seu visio minui potest. d. l. inter seruitutes. in prin. ¶ Et hic seruitus prospectus in genere plus continet, quàm seruitus ne luminibus officiat, quia nedum continet prospectum ex loco superiori ut cælum uideri possit, ut dixi, sed etiam ex loco inferiori, puta per fenestras. ut probatur in d. l. lumen. ibi, etiā ex inferioribus locis, quæ dictio, etiam implicat. q. d. non solum ex superioribus, scilicet cæli ut l. etiam C. si tutor vel curator interuenit. & quia etiam continet aspectum gratiorem, & liberum, sicut erat tempore seruitutis impositionis, ut l. inter seruitutes. in prin. sed seruitus luminis, aut ne luminibus officiat, solum con-

tinet, ut aspectus sit vniformiter gratus, puta ut viridaria vel alia loca uideri possint. ut probatur in d. l. inter seruitutes. & in d. l. lumen. & hoc est, quod voluit dicere tex. in d. l. inter seruitutes. in prin. ibi, quoniam in prospectibus, quis plus habeat, quia debet intelligi secundum gl. & Doct. ibi, de prospectu in genere, non autem in specie. Si autem seruitus ne prospectui officiat, alio modo debetur in specie tantum, puta si quis mihi promittit seruitutem, ne officiat prospectui ceteræ fenestræ domus meæ, & tunc aut illa fenestra tempore seruitutis impositionis habebat aspectum ex parte superiori, & etiam ex latere, quia ex ea cælum uideri poterat, & etiam alia loca prospiciebantur. & tunc idem est, sicut quando esset in genere hæc seruitus constituta, ut supra dixi, cum sit eadem ratio, quoniam seruitus prospectus etiam continet ut cælum uideatur, si uideri potest, ut d. l. lumen. ibi, etiam ex inferioribus. Aut illa fenestra non habebat conspectum cæli ex superiori, quoniam ex ea cælum uideri non poterat, nec etiam ex inferioribus alia loca amœna uel de longinquo uidebantur, siue desuper, siue ex latere respiceret, puta quia erat fenestra penoris, siue canapæ subterranæ, uel si. Et tunc huiusmodi seruitus non continetur, ut cælum uideri possit, nec ut liberum aut gratiorem conspectum habeat, sed solum, ut ex illa fenestra aspectum extra habeat, uel supra uel infra eo modo quo erat tempore seruitutis, ut probatur in d. l. inter seruitutes. in prin. & in d. l. lumen. & ibi hoc. no. glo. 2. in ii. & hoc etiam plus continet seruitus, ne luminibus officiat, quia ex eadem cælum uideri debet. ut d. l. lumen. & intelligo cælum uideri posse, quando locus cui seruitus debetur, ne luminibus officiat, non præuenit oculis in uidendo cælum, siue desuper, siue ex latere. & ideo si per fenestras, uel quencunque alium modum prospicias cælum, non dicis habere lumen, licet omnis dies claritas ex sole, & per hoc ex cælo proueniat, potest tamen habere prospectus. ut no. glo. 2. in d. l. lumen. & adde hic omnino quæ dicam infra de seruitute, ne luminibus officiat. in prin. Aut illa fenestra non habet aspectum, ita quod ex ea cælum uideri non potest, sed alia loca uideri poterant. & tunc seruitus, ne luminibus officiat, in aliquo plus continet, in aliquo minus continet. & inde plus, eo quia propter ipsam cælum uideri debet, quod in seruitute prospectus in specie prædicta non contingit. ut d. l. lumen. ¶ Continet etiam minus, quia sufficit, quod ille cui seruitus debetur lumen, cælum uidere possit, licet sibi prospectus de longinquo tollatur, quia gratitudinem luminis non continet. d. l. inter seruitutes. in prin. & ideo posset impediri ingressus solis, ex quo gratitudo resultat, quia gratior sibi esset, ut est tex. in l. si arborem. in prin. de seru. urba. præ d. & est tex. in d. l. inter seruitutes. in prin. & ex his apparet, quod seruitus ne prospectui officiat, & seruitus ne luminibus officiat, se habent

a Statuta lo. Statutum quis potest facere? respon. quod ille qui potest facere legem, de quo vide Bal. in l. oēs populi. ff. de iust. & iur. quod quantum quis habet de iurisdictione, tantum habet de autoritate condendi legem vel statutum: nec ultra extenditur, nisi hi quorum interest sentiant, vel ad minus sint presentes, secundum Inn. in c. j. de loco. & in c. a nobis, el. j. de sent. excō. allegat. c. fi. de his quæ fi. a præla.

habent tanquam excedentia & excessa: ut voluit glossa in fin. in d. l. lumen. quam sic intelligo, ut supra declarauimus facit glossa in l. certi conditi. in prin. si cer. per. quæ dicit, quod conditio generalis & specialis se habent tanquam excedentia & excessa. Cetera quæ faciunt ad hanc materiam, uide in tribus sequentibus seruitutibus.

De seruitute prospectus. Cap XXXIIII.

- 1 *Habet qui minus, minus etiam offendi debet; & hac ratione plus habet pauper, quam diues.*
- 2 *Beneficium qui ad suam collationem habet, non cadit in generali expectantiam impetratione.*
- 3 *Seruitus prospectus an differat à seruitute, ne prospectus officiat.*
- 4 *Verba ne prospectus officiat, futuri temporis sunt, quæ actum prohibendi respiciunt, seu prospectum impediendi de futuro.*

SI quis mihi debet prospectum, non debet ut cælum videam, ut fenestra vel aliquo simili cooperta claritas ei ad me perueniat: ut probatur in l. inter seruitutes. in princ. cum l. sequens. de seru. urb. prædio. & no. Azo in summa. C. de ser. §. sunt autem. verfic. si autem quis. Sed qui debet lumen, oportet ut cælum videri possit: ut l. lumen. eod. titul. & dixi, in seruitute præcedenti. ergo quicumque habet lumen, habet prospectum: sed non e contra: & quia ille cui prospectus debetur, minorem habet commoditatem in fruendo, quam ille cui debetur lumen, maiorem habet potestatem in prohibendo, quam ille qui debet seruitutem luminum. quia debens seruitutem luminum, sufficit quod faciat ut cælum videri possit. Qui uero debet seruitutem prospectus, non potest quicquam facere, quod noceat ad gratiorem prospectum & liberum: ut dicitur iuribus. ¶ Et est ratio: quia cum quis minus habet, minus offendi debet: & hac ratione plus habet pauper quam diues: ut no. glossa in l. inter seruitutes. de seru. urb. prædio. & Azo in summa. de ser. §. sunt autem. facit ad hoc text. cum glossa in l. illicitas §. ne tenuis. ibi, lumen unico vel breui suppellectili. de officio præsid. quæ glossa loquitur in porcello, qui dicitur esse oculus rustici. facit ad hoc text. in clem. j. §. fin. ibi, unico lumine. de sent. excomm. ¶ Et facit etiam ad quæst. de illo, qui ad suam collationem habet unum beneficium, quod illud non cadit in generali impetratione expectantium. de qua quæst. uide per Archid. & Doct. in c. si pro clerici. de præben. in vi. & per glossa. & Doct. in clem. j. de concessio. præb. & prædicta intellige, quando quis haberet seruitutem prospectus certi loci tantum in quo cælum videri non poterat. & ita intelligit glossa in fin. in dicta l. inter seruitutes. Sed si generaliter deberetur seruitus prospectus, scilicet domus, tunc etiam cælum uide

ri debet, sicut in seruitute luminum: ut probatur in l. lumen. de seruit. urban. prædio. & hoc uult dicta glossa in fin. quam Doctor. communiter sequuntur. & idem etiam ego teneo, quando debetur seruitus prospectus certi loci, ex quo cælum uideri poterat tempore seruitutis impositæ, & per dictam l. lumen. ibi, etiam ex in ferrioribus. & his casibus se haberent, tanquam excedentia & excessa: quod declaratur ut dixi in seruitute præcedenti. ¶ Sed circa hanc seruitutem uidendum est, an differat ista seruitus à præcedenti. Et licet Doctor. hoc non tangat, in eo promiscue loquantur de seruitute prospectus, & ne prospectus officiat, ac si esset unica tantum tamen teneo quod sint duæ differentiæ: ut sentit etiam Azo in summa C. de seruit. §. sunt autem. & puto quod ista sit differentia: quoniam seruitus prospectus est, quando ego non habere fenestram vel foramen ex quo prospectum habere possim: nec de iure illam habere valeam vicino nolente. Nam si vicinus permittit mihi, quod ego possim habere prospectum in domo mea in genere, vel in tali camera in specie, poteram fenestram facere: nec vicinus aliquid poterit facere quo minus prospectum habeam ex fenestra illa: secundum ea quæ supra dicta sunt in seruitute præcedenti. vel si quando haberem fenestram, & vicinus haberet ædificium suum impediens prospectum meum ex dicta fenestra: quo casu, si vicinus promittit mihi prospectum ex illa fenestra, illud ædificium deponere cogitur, ad hoc, ut ex illa fenestra vel loco possit secundum prædicta prospectus haberi. & hoc sonant verba illa, Ut prospectus præstetur: quæ sunt futuri temporis, & præsupponunt, quod ante constitutam seruitutem prospectus non erat: quia regulariter mihi dari aut concedi non potest quod habeo: argumen. institut. de adion. §. æque. verfic. ei vero qui possidet. cum similib. Sed seruitus ne prospectus officiat est quando habeo fenestram vel habere possum in muro meo, & tu qui ædificare posses in tuo, & mihi impedire prospectum iuxta l. luminibus. cū ibi not. de seru. urbano. præd. promittis non ædificare meo prospectui: hoc casu est seruitus, ne prospectus officiat. & isto modo intellige l. ij. & l. inter seruitutes. in princ. cum l. sequentibus. eod. tit. ¶ Istæ enim verba, Ne prospectus officiat, sunt futuri temporis, quæ actum prohibendi respiciunt, seu prospectum impediendi de futuro: & per consequens præsupponunt, prospectum me habere ante constitutionem seruitutis: quia priuatio præsupponit habitum. l. manumissiones. de iustit. & iure. cum similib. Illa uero verba, Ut prospectus præstetur. sunt similiter de futuro, sed respiciunt concessionem prospectus de futuro, & sic ante constitutionem seruitutis ipsum non habebant. & hæc differentia satis probari uidetur in l. luminum. de seru. urbano. prædior. & per id quod ibi not. per Bartol. & Flor. & per id quod dicam in sequen. seru. in verfic. quidam. Tamen ut refert Bartol. posset etiam forte dici, quod sit alia

D 3 differentia,

4 **Beneficium.**
Vtrum habens beneficium in commendam teneatur seruare ecclesiā in statu suo. respond. Pan. in c. de monach. s. de præb. quod sic. nec potest aliquid de statu ecclesiæ diminueres, sed de superfluo potest sibi providere. alias non. vide Alexan. in ij. vol. conf. xij. in fine.

differentia, sicut est in simili inter se virtutem luminum, & seruitutem ne luminibus officiat. de qua habetur in d. l. luminum. & statim dicam in sequē. seruitute. Et ad declarationem huius seruitutis, vide quā dicta sunt in præcedenti seruitute: quia hinc plurimū conueniūt.

De seruitute luminum.

Cap. XXXV.

- 1 *Seruitus luminum, & seruitus de luminibus officiat, quomodo differant.*
- 2 *Negatio totam negat, sed affirmatio non totum affirmat: & ideo plus negat negatio quā affirmatio affirmet.*
- 3 *Seruitutis natura est, ut quis aliquid faciat. Qui seruitutem luminum debet, adficere potest, et alius tollere.*

SERUITUS luminum, est diuersa à seruitute ne luminibus officiat: ut est text. in luminum. de ser. urban. prædio. quia seruitus luminum minus continet, quā seruitus ne luminibus officiat: ut ibi not. in glo. & per Doc. Et differentia est ista: nam ille qui debet seruitutem luminum mihi, potest alius adficere, dummodo seruet tantum lumen, quod mihi sufficiat. & ideo si habeo plures fenestras in parietibus meis, & per vnam solam habeo tantum lumen, quantum mihi sufficit: ille qui debet mihi seruitutem luminum, adficere potuit, & auferre lumina aliarum, & vnam tantum obseruare, quæ mihi sufficiat. Sed ille qui debet seruitutem ne luminibus officiat, non poterit aliquid facere, per quod de lumine, quod habeo, aliquid diminuat, posito quod habeam ultra quā expediat. & ideo si habeo plures fenestras in pariete meo, nulli earum poterit adficendo nocere, vel aliter, et si vna tantum fenestra mihi sufficeret ad lumen, ut probatur in l. luminum. de seruit. urban. prædio. sicut si promississet mihi alius non tollere vel adficere. Et hoc vult etiam Paul. de Castr. in d. l. luminum. quod est not. & illum puto proprium intellectum illius

1. & ratio potest considerari, quia negatio a totum negat, sed affirmatio non totum affirmat, & ideo dicitur, plus negat negatio, quā affirmat affirmatio, ut colligitur in glo. fin. in l. hoc genus. de conditio. & demon. & gloss. in c. cum dilectus. in versicul. sulpenus. quæ est gloss. magna. extrā de consuet. & not. Anto. de Butr in c. præsentium. in ij. colum. de testib. & Alberic. de Ros. in l. qui testamento. §. mulier. de testa. Et hac ratione videtur dici posse eandem esse differentiam inter seruitutem ut prospectus præstetur, & seruitutem ut prospectui officiat, ut dixi in seruitute præcedenti, in fin. Item est alia differentia similis inter seruitutem ne luminibus officiat: quia seruitus ne luminibus officiat, plus habet in se. nam ille qui debet mihi seruitutem ne luminibus officiat, nullo

• Negatio.
&c. Adde Cor.
in ij. vol. consi.
xxvij. & proba
tio negatiue di
citur imposibi
lis, si non est
coartata loco et
tempore. consi.
xl. ij. & quis pro
se non potest al
legare positio
nem negatam.
per eum, consi.
lxxij. & quo
modo agatur
negatoria, &
quid requiratur
in ea, vide Ale
xan. in ij. uolun.
cōsi. cxxxvj. in
ij. col. §. quina
imo.

modo potest adficere, aut alius tollere, per quod officiat luminibus meis: ut patet ex natura verborum negatiue, quæ ut dixi in totum negant: & de hoc est text. in dicta l. luminum. sed seruitus luminum habet in se minus. nam ille qui debet seruitutem luminum, adficere potest & alius tollere, dummodo lumen eum recipiat, ut ad me venire possit, etiam per foramen quomodocunque sit est text. cum glo. in dicta l. luminum. in princ. & ista opin. gloss. communiter seruatur secundum Bart. & Flor. ibi. Quidam tamen, ut refert Bartol. & Flor. ibidem, dicunt totum e contra: videlicet quod plus sit promittere seruitutem luminum: nam qui hoc promittit, non solum non potest alius eleuare, sed oportet etiam ut illud quod est factum, destruat ad hoc ut mihi lumen fiat, sed in seruitute ne luminibus officiat, sufficit quod alius non tollatur. & pro ista opin. facit quod dixi in seruitute præcedenti. Dixit tamen Bart. in dicta l. luminum. quod opin. præcedens gloss. communiter obseruatur. & ista secunda opin. non videtur uera. quia de natura seruitutis non est, ut aliquid faciat quis. ut est text. in l. quot. la. j. §. j. de seruit. titu. generali. ubi etiam loquitur de prospectu. Sed tamen potest dici dictam opinio. sustentando. nam illud quod dicitur de natura seruitutis, non est quod ille qui debet aliquid faciat: nisi hoc sit actum in impositione seruitutis expresse, ut est text. cum glo. in l. ij. §. apud Labeonem. aut. apud alienum. ubi hoc not. gloss. Doctor. & Bartol. de aqua plu. arcend. vel etiam quando, tacite actum esset. argum. l. cum quid. cum ibi not. si cert. petita. Nam quando quis seruitutem luminum mihi promittit. & tunc si non habeo lumen, tacite subintelligitur quod deponatur adficium, & lumen habeam: quia qui promittit consequens, tacite videtur promittere antecedens, sine quo illud consequens stare non posset. l. ad rem mobilem. & l. ad legatum. de procurat. & l. ij. cum ibi not. de iur. om. iudi. Et hæc faciunt pro his, quæ dixi in seruitute præcedenti. Et propterea ego si dicerem in hac materia, aut ille, cui seruatur luminum promittitur, vel ne luminibus officiat, habet lumen vel lumina ante impositionem seruitutis: puta quia habet plures fenestras ex quibus lumen uideri potest, id est, celum: ut l. lumen de seruit. urban. prædio. & tunc plus continet seruitus ne luminibus officiat, quā seruitus luminum: & sic dictæ duæ differentie, de quibus dictum est supra, procedant: & sic etiam procedat opin. gloss. in d. l. luminum. quæ communiter secundum Bart. seruatur. Aut ille cui promittitur seruitus huius, non habet aliquod lumen, propter quod celum uideri possit: puta propter adficium vicini obstantis, & tunc procedat alia opin. uidelicet ut seruitus luminum plus contineat, quia non possem habere seruitutem nisi adficium tuum deponas. promittendo ergo lumen ut celum uideri possem, videris tacite promittere deponere adficium tuum, propter quod lumen habere

bere non possumus & seruitus ne luminibus officiat, tunc continetur minus: quia non promittitur tibi aliquid facere, neque ut aliquid habeas, sed promittitur tantum non facere, videlicet non nocere luminibus tuis de futuro: & ideo, sufficit quod non noceam post impositionem seruitutem per aliquem actum meum sequentem, puta ædificando, vel aliter: & hoc videtur velle tex. in d. l. luminum. ibi, in vitis nobis altius ædificare. de ser. urb. præd. Sed contra opt. gl. communem, quam sequitur Bar. in d. leg. luminum potest opponi. quia secundum eam in effectu nulla videtur esse differentia, inter seruitutem luminum & seruitutem ne luminibus officiat. 1. Nam secundum gl. prædicta, qui debet seruitutem luminum, potest ædificare & altius tollere. sed ille qui debet seruitutem ne luminibus officiat, altius ædificare non potest. d. l. luminum. Sed si consideramus, idem videtur esse in utroque casu: quia quando debetur seruitus luminum, scilicet vult ædificare & non tollere lumen, id est, quia cælum videri possit, & tunc potest, vt d. l. luminum. coniuncta leg. lumen. eo. titu. Si vult ædificare & lumen tollere, ita dubium cælum videri non possit, & tunc non poterit, per d. leg. lumen. eodem modo videtur esse in seruitute, ne luminibus officiat, quia si vult ædificare & tollere lumen ne cælum videri possit, & non potest. casus est in d. leg. lumen, in fi. Anr. vult ædificare & lumen non tollere, id est, quod cælum videri poterit: & tunc quod possit d. l. luminum. ibi: itaque imminere lumina nostrorum ædificiorum. Sed potest responderi huic oppositioni, & saluare gl. & communem opin. sic: quia qui debet seruitutem luminum, potest ædificare & obscurare locum, cui seruitus debetur, dummodo lumen, id est, cælum videri possit. & ita loquitur d. l. luminum, in prin. coniuncta l. lumen. in prin. de ser. urb. præd. Sed qui debet seruitutem, vel luminibus officiat, nedum non potest ædificando tollere, id est, vt cælum videri non possit, vt ibi, sed etiam non potest vel altius tollendo minuere lumina nostrorum ædificiorum: per tex. in d. l. luminum. in fi. & intellige minuere lumina non solum si aufertur lumen, vt cælum videri non possit, vt d. l. lumen, sed etiam ne lumina obscuriora fiant. de ser. urb. præd. pura quando tolleretur ingressus solis, qui esset multum necessarius, ut est casus in l. si arborem, in prin. eo. titu. & dicam etiam in seq. ser. in 4. q. Item ista seruitus luminum minus continetur, quam illa ne prospectum officiat. & adde dixi supra de ser. altius non tollendi. 2. q. & vide omnino quæ dicam in seq. seruitute.

De seruitute ne luminibus officiat. Cap. 36.

1 Lumen quid significet.

2 Promittit quispiam mihi seruitutem, ne luminibus

meis officiat, sed ante impositionem seruitutis existens in fine camere mee cælum videre poteram, & ipse vult alius ædificare, ita quod cælum videre non potero, nisi in camera medio existens, vel prope fenestram, an fieri possit.

3 Differentia an sit inter seruitutem altius non tollendi cum hac conditione, ne luminibus meis officiat, & illam, altius non tollendi, & non officendi luminibus.

4 Promittit si quis mihi seruitutem ne luminibus meis officiat, an possit plantare, vel arbores ante fenestras meas habere.

5 Luminibus qui tenetur non officere, nihil minus aliquid ædificare potest, propter quod sol prædio dominanti aufertur, dummodo lumen aliter non obscuratur.

6 Seruitutem qui debet, ne luminibus officiat, non cogitur in eadem gratitudine lumina seruare, nisi ad gratitudinem loci deputatus esset.

7 Seruitutem qui debet, ne luminibus officiat, non potest plantando, seu ædificando, aut aliter solis prædio dominanti aufere.

8 Seruitutem debens ne luminibus officiat, an possit deponere ædificium, vel arboris ramos, quo factus locus quondam opacus sole plenius esse incipiat.

9 Seruitus ne luminibus officiat, an tam de præscribentibus, quam de futuris intelligatur.

10 Labnat si quispiam ædificando super re communis, & eius cuius luminibus officit, an hoc possit, obscurando lumina alterius domus, quæ dicti sui consocii propter sit.

11 Pariete in communi an uni socio facere fenestrâ liceat pro ipso lumine acquirendo.

IS T A seruitus, ne luminibus officiat, in multis declarata est, in tribus præcedentibus seruitutibus: sed quia seruitus est, & ab aliis diuersa, necesse est vt de ea & aliquid specialiter dicamus: & pro eius declaratione. 1. Primo quæro quid significat Lumen. Dic, lumen id est, vt cælum videri possit: ut est tex. in l. lumen. in prin. de ser. urb. præd. & dixi in præcedenti quæst. Sed dubium est, quomodo intelligatur, Vt cælum videri possit. Dic secundum quosdam, quædo diei claritas te respicere potest cælum per directum respiciendo, non vbi per transuersum, puta per fenestram, vel foramen: vt dicie Ange. in l. inter seruitutes. in prin. ff. de seruit. urb. no. prædio. & ille allegat glo. ibi. vel teneas secundum eum, quod dummodo ex loco cælum videatur: tamen dicitur haberi lumen: sed vbi cælum non videtur, sed per fenestrâ aut foramen exillens in pariete intra domum forsitan diei claritas haberetur, tunc dicitur inde prospectus haberi, non autem lumen, ut d. l. inter seruitutes. Ego autem intelligo, quod tunc quis dicatur habere lumen, quando existens in domo, vel in camera potest videre cælum, non autem quando prospiceret per fenestram, mittendo caput extra fenestram, quia tunc raro contingeret, qd cælum videri non possit, & ita

D 4 sentit

sentit gl in d.l. 2. ibi, qdificia que sunt celo inferiora, quæ uo perueniunt oculis vident lo celum, &c. & dixi supra de seruitute, ne propectui officiat. verbi. & intellige celum uideri posse. & adde quæ dixi in seq. q. † Sed tunc secundo quæritur, quis promissit mihi seruitutem ne luminibus meis officiat. ante impositionem seruitutis existens in fine cameræ meæ celum videre poteram. vult edificare altius, ita qd celum videre non potest, nisi existens in medio cameræ meæ vel prope fenestram, an possit. & videtur quod sic: quia satis videtur quod celum videre possim: ut d.l. lumen in princip. Contrarium ego teneo, quia licet celum videre possim, tamen minus video: quia per hoc minuuntur lumina edificiorum meorum: id est, ubi primo videbam celum existens in extrema parte cameræ, & tunc non possim. & hoc vult tex. in d.l. lumen in fi. ibi. atque imminuere lumina, &c. qui tex potest sic intelligi. & est no. intellectus, quem ego do ad illum tex. & pro hoc facit l. inter ser. in prin. ver. in luminibus. & ver. quodcumque igitur de ser. ur. præd. & quod dixi supra de ser. alius non tollendi. 2. q. Sed si esset seruitus luminum constituta, tunc tenerem contrarium, id est, quod lumen videri possit quomodocumque, per d. leg. lumen in prin. coniuncto fine a contrario sensu. a. & per ea quæ dixi in seruitute præcedenti. quod perpetuo tene menti & est quotidianum, & notandum. & Doc. hoc non tangunt. & pro hac de cisione adde quæ dicam infra in 4. q. † Tertio quæro an sit differentia inter hanc seruitutem altius non tollendi, cum hac conditione, ne luminibus meis officiat, & illam, altius non tollendi & non officiendi luminibus. Et dicas quod sic: quia prima intelligitur ne officiatur luminibus edificando: quia una est tantum seruitus qualificata. & ideo poterit tunc obscurare plantando arborem: quia tunc nō dicitur altius tollere, ut est casus in l. edificia de serui. vr. præd. Sed secunda non est vinca, imo fere sunt duæ, videlicet ne altius tollat, & ista continet solum de non edificando, non autem de ideo habendo arborem: ut ibi. & l. hæc autem iura. versicu. veluti si qdes, & l. quod autem de ser. vr. præ. & no. gl. in l. si arborem in prin. eo. ti. Alia est, ne luminibus officiatur & ista continet ne possis etiam arborem plantare, per tex. in d.l. edificia. in fi. & l. inter seruitutes ver. quodcumque & l. si arborem in prin. de ser. vr. præ. & ita etiam vult Pau. de Ca. in d.l. edificia. & ego dixi supra de ser. alius non tollendi, in 2. q. & dicam in 4. seq. q. † Quarto quæro, quis promissit seruitutem, ne luminibus meis officiat, an possit plantare vel habere arborem ante fenestras meas. Et in hoc sic breuiter concludas: Aut illa arbor officit luminibus meis ita quod celum videre non possim. & non est dubium, quod non potest: quia facit contra debitam seruitutem, ut est tex. in l. si arborem in prin. de ser. vr. præd. & l. lumen in prin. eo. ti. Ex quo not. secundum Ange. in d.l. si arborem. quod licet arbor & eius

frondes impedire non possint visionem cæli in totum, dūa tamen impediunt, saltem propter impedire, officit luminibus. arbor: & sic qui promittit alicui non officere, intelligitur promittere nec in totum officere, nec in partem. quod facit pro his quæ dixi supra eo. in 2. col. Secus si promississet alius non tollere: quia plantando arborem non diceretur facere contra debitam seruitutem, ut dixi in q. præcedenti. Aut illa arbor non tollit mihi lumen, id est, propectui cæli, sed saltem mihi aufert & umbram facit, puta propter ramos & frondes. & tunc non dicitur facere contra debitam seruitutem, nisi sol esset necessarius, vel multum expediens, ut est text. in d.l. si arborem in prin. secundo responso. & ibi, hoc not. omnes Docto. † Et ex hoc notaria. Primum, quod ille qui tenetur non officere luminibus, nihilominus potest edificare aliquid propter quod sol auferatur prædio dominantis, dummodo lumen alter non obscuratur, seu fiat obscurum. ut l. inter seruitutes in prin. de ser. vr. præ. † Secundum notandum est, quod ille qui debet seruitutem ne lumina in eadem gratitudine, nisi ad gratitudinem locus esset deputatus: secus in seruitute ne propectui officiat: quia debet seruare propectum in eadē gratitudine. ut est tex. in d. leg. inter seruitutes in prin. & dixi supra de seruitute, ne propectui officiat, circa prin. † Tertium notandum est, quod ille qui debet seruitutem ne luminibus officiat, non potest plantando seu edificando aut aliter solem auferre prædio dominantis, quando sol esset prædio dominantis necessarius vel multum expediens: per d.l. si arborem. 2. responso. & ideo si tolleretur sol, diceretur fieri contra debitam seruitutem ne luminibus officiatur, si si ne sole locus habitari non poterat, vel lumen fuit concessum gratia alicuius artificij, quod in eo fiebat, & fieri non poterat sine copia solis. & pone exemplum in penariis & ballistariis, qui eorum artificia ponunt ad solem in domo sue habitationis. vel pone exemplum, si erat locus in quo paterfamilias morabatur ad solem, ut dicit gloss. in d. leg. si arborem. in versicu. a. hoc camino. sicut contingit in ponticello seu solaris: & in hoc potest etiam poni exemplum secundum Flo. in d. leg. si arborem in princip. in persona Diogenis philosophi: ad quem cum ad solem sedentem Alexander accessisset, hortareturque ut si qua prestatu velleret, sibi indicaret: inquit, vellem a sole mihi non obfles, ut refert Valerius Maximus lib. 4. c. de abstinentia & continentia in pen. exemplo. & vide quæ dixi in seq. q. † Quinto quæro, nunquid debet seruitutem ne luminibus officiatur, possit deponere edificium vel arboris ramos, quo facto locus quondam opacus sole incipiet esse plenus. Et dicas quod sic: quia non facit contra debitam seruitutem, hanc enim debuit ne luminibus officiatur. nec non luminibus officit, sed plus æquo lumen facit. ut est text. no. in d.l. si arborem. § per contrarium. ex quo not. quod quis non dicitur contra facere, qui facit plus quam debeat

« A contrario sensu. Quod non debeat lumi arg. a contrario sensu, quando resultaret correctio iuris communis. & a decisio quæ resultaret a contrario sensu statuti, præualeat iuri communi, vide Alex. in 5. uo. in cons. 25. in 4. co. §. nec oblit. in cons. 7. in vic. col.

debeat. quod procedit, nisi tollendo in totum edificium vel ramos: aut deprimentes luminibus. officieretur, si forte impressura quadam in aedes meas lumen deuoluat, puta ex reuerberatione. unde illud, Resulit sol in clypeos aureos, & splenderunt montes ab eis. vt est text. cum gl. in §. interdum in d. l. si arborem. & potest poni casus secundum Angl. ibi, reflexio solis erat in loco cui non debeat officere: & per inordinatam reflexionem substantiam vitus in loco impediatur. Vel secundo potest poni casus: & ille intellectus est planior & nobilior, scilicet, quod ille qui debebat seruitutem non officendi luminibus habebat edificium suum in quo sol continue percutiebat, vel certis horis diei, & ex hoc obiecto ille cui seruitus debebatur, habebat simile edificium suum, quod eisdem modis illuminabatur ex reflexione solis percutientis edificium seruientis. Vnde si illud edificium seruientis deponitur, reflexio solis cessat, & per consequens lumen tollitur: ideo tale edificium deponi non potest, cum luminia obiectantibus per depositionem: & sic est verus intellectus d. §. interdum, cum gloss. Et sic non, quod istis seruitutibus consideratur interesse, & ius interpretatur fieri contra debitam seruitutem, ubique aliquid fiat, quod lædat, siue istud fiat per modum depreffionis siue decellus, secundum Bald. & Flor. ibi, quod dicunt esse no. Item non posset tolli vel deprimi edificium, quando esset seruitus imposta alicui tollendi: vt dixi supra de seruitute alius tollendi. ¶ Sexto quaero, an seruitus ne in minimis officiat, intelligatur tam de praesentibus quam de futuris. Dicas quod sic, si hoc fuit actum expresse, vel si simpliciter constituta fuit: lectus si cum expressione verbi praesentis temporis: vt est text. in l. qui edificium. & l. si de seruit. vrb. præd. quod declara, vt ibi not. & habetur per glo. magist. in l. eum debere col. de seruit. vrb. præd. & per Doct. in l. non modus. C. de ser. vbi etiam ponitur per Bal. si muratur postea lumina, an possit illis nouis muratis officere. ¶ Septimo quaero, si aliquis laborat edificando super re communi, ipsius laborantis, & eius cuius luminibus officit, an hoc possit: puta obsecrando lumina alterius domus, quæ est propria dicti sui confocii. Credo quod sit locus l. cum luminibus de seru. vrb. prædiorum, scilicet quod edificando teneatur seruare formam antiquam, secundum quam erat edificatum: & si nunquam fuit edificatum super ipso pariete, tunc melior est conditio prohibentis. l. Sabinus. communi diui. & quod ibi not. de regulis iuris, cap. in re communi. in 6. per Dyn. & Ioan. An. ita dicit Alb. de Rosim. l. alius. C. de ser. qui dicit, quod hoc habuit de facto, & est valde no. ¶ Octauo & vltimo quaero, an in pariete communi liceat vni facio facere fenestram pro acquirendo lumine. dicas quod non, nisi sibi fuerit concessum. l. eos. de seruit. vrb. prædiorum. & ibi no. per Doct. de quo die, vt dicam infra de fenestra seu balcone.

De seruitute oneris ferendi.

Cap. 37.

- 1 Stabulum inferius non domini coniunctum, an rustica seruitus esse dicatur.
- 2 Differentia inter æternam, sempiternam, & perpetuam, quæ nam sit.
- 3 Ius seruitutis perpetuum quid dicatur.
- 4 Seruitutem qui debet oneris ferendi, vel etiam aliã, an suis expensis reficere debeat.
- 5 Concessi se tibi arcem, vt ibi domum edifices, in qua me cum socijs meis transiens recipere debeas: an ipsa domo destructa quocunque casu, nouam reedificare tenearis.
- 6 Paries vel columna seruitutem debens se reficiatur, ad quem edificiorum futura spectabit, ne corrumpatur.
- 7 Seruitutem si quis mihi debeat, vt in suis parietibus trabem sen tignam habeam, per quæ solarium meum sustineatur, an ista seruitus tignis iniuncta, vel oneris ferendi esse dicatur.
- 8 Domus si legetur, vel vendatur, an seruitus imposita videatur, vt sustineat onera pertinentia, quæ actum ipso sustinebat.

ONERIS ferendi seruitus vrbana est. l. eum debere columnam. de seruit. vrb. prædiorum. Et de hac seruitute, vt Flor. ait in l. & si forte. §. etiam. si serui. ven. non videtur fieri mentio, nisi in prædio vrbano. dicta l. eum debere columnam. & dicto §. etiam. & l. si cuncti. in prin. & §. primo & §. secundo. si ser. ven. ¶ Sed credo, quod etiam possit esse rustica seruitus: puta si quis haberet stabulum inferius, non domui coniunctum, & sic esset prædium rusticum l. eo iure. ff. de quicq. pignus contraha. & dixi supra in 4. diuisione. in princip. ver. quid de stabulo. & alius haberet solarium supra parietem stabuli: tunc si seruitus imponeretur, vt inferior deberet sustinere solarium & onera sua inferiora: puta pro feno locando. nam non video, quare illa seruitus oneris ferendi, non debeat dici rustica, ex quo debetur a prædio rustico: per l. j. communia prædi. nec est inconueniens, quod vna seruitus in genere possit esse in specie rustica & vrbana, sicut est seruitus altius tollendi & ostendendi prædio vicini vel protegendi, quæ sunt vrbana l. prima de seruit. vrb. prædiorum. & dixi supra de ser. protegendi. in princip. Imponitur autem hæc seruitus, quando quis vendit vnam domum, in qua erat vna columna, quæ sustinebat onus alterius domus sue, hoc actio quod perpetuo sustinere debeat. hoc vult dicta l. eum debere columnam. in prin. vel quod actum fuit sine venditione, vt possim onus imponere, & tu perpetuo sustinere debeas. & ita loquitur ver. quemadmodum. in eadem l. qui in hoc differt a prim. secundum Cyn. ibi. Item imponi-

¶ Re communis. Res vna & eadem diuerso iure censi non debet. de dec. c. cū in tua. c. 2. q. 2. cognouimus. Et quid cōtineat appel. rei, vide Alex. in 2. vol. consil. 188. in 2. col. §. & licet in prin. col.

imponitur non solum per columnam, quæ sit in loco debente seruitutem, ut solarium vicini sustineat, sicut saepe contingit, quando solarium est ita latum, quod per trabes in parietibus infixas sustineri non possit: sed etiam quando columna vel trabes parietibus infixas debentibus seruitutem sustinere onus vicinarum ædium: ut probatur in d.l. eum debere columnam. ibi, onus vicinarum ædium. ibi, paries oneri ferendo, de seruit. vrb. præd. Forma vero huiusmodi seruitutis imponendæ ita esse potest, sicut in l. ædium. scriptum est. Paries oneri ferendi, ut nunc est, ita sit. verba significant parietem perpetuū esse debere. non tamen hoc his verbis dici potest, ut in perpetuum idem paries æternus esset, cum hoc fieri non posset, sed ipsidem modis paries non in perpetuum esset quod onus sustineret, ut est text. in d.l. eum debere columnam.

2. Et differentia est inter æternum, sempiternum, & perpetuum. Æternum enim non habet principium neque finem, ut Deus, Sempiternus habuit principium, sed non habebit finem, ut anima & angelus: ut no. glo. pe. in ver. æternis. in d.l. eum debere columnam. Perpetuū vero potest dici in proposito id, quod habuit principium, & habebit finem: sicut est seruitus imposita, & actiones quæ dicuntur perpetuæ, ut insti. de per. & temporal. actio. hoc dicit glo. pe. in fin. & not. bene, quod huiusmodi seruitus incipit & non desinit: quia impossibile est aliquid esse sub sole sine fine. unde not. ibi, quod nihil est sub sole perpetuum. & ideo mundus secundum rectā & veram fidem nostram habuit principium, & habebit finem. licet quidam philosophi naturali ratione moti contrarium dixerint. Sed dubium est, quando intelligatur in casu nostro iure seruitutis perpetuum. dicit Ang. in d.l. eum debere columnam. quicquid durat centum annis, dicitur apud nos perpetuum: quia lapsu tanti temporis exstinguitur. l. si. de sac. sanc. eccle. & l. an. vfu. fr. de vfu. & l. proponebatur. ff. de iudi. cijs. & quod cursus tanti temporis perpetua rem significet, no. gl. in l. 2. §. hoc autem editum perpetuum. ne quid in loco publico. unde forsitan secundum Ang. in d.l. eum debere columnam. obligatio de qua loquitur illa lex, non durat vltiori tempore. subdit tamen quod hoc non ponit pro constanti. ego autem non teneo, quod perpetuum dicatur vique ad c. annos tantum, sed etiam ultra: & quod duret donec durare potest, puta si est columna, quæ requiescat in domo debentis seruitutem, donec durat ædificium superius, debeat durare seruitus ferendi per columnam, vel si esset paries qui onus sustineret, quādiu paries esset, vel onus durare posset, tam diu seruitus diceretur. & hoc videtur probari in d.l. eum debere columnam. ibi, sed ut ipsidem modis paries in æternum esset. Quod onus sustineret, nisi esset præscripta seruitus? iuxta ea quæ dixi supra. in 9. q. principali. non tamen potest tolli ius seruitutis oneris ferendi, donec ille cui seruitus debetur, est in possessione vel quasi, puta quia onera sua a vicini parie-

tibus sustententur. Non iudeo unde etiam si per mille annos solarium restitueretur per columnam vicini, seruitus non perderetur neque finiret, facit quod no. in l. qui luminibus de ser. vrb. præd. & quod no. per gl. singularem 16. q. 3. c. per singulos. in ver. dubitare. ad si. ibi, unde etiam non præscribitur ad mille annos. Huius autem seruitutis oneris ferendi natura est, ut qui debet seruitutem, facere teneatur: ut est text. in l. eum debere columnam. in prin. & l. si forte. §. etiam. si seruitus ven. & l. si cuti. §. Arist. eo. tit. licet in alijs seruitutibus regulariter est secus: ut scilicet debens seruitutem non facere teneatur, sed tantum pati. ut est text. in l. quoties. la. j. §. j. de seruit. generali. & in d. §. etiam. l. j. in si. & in l. 2. §. præterea. de aqua plu. ar. & dixi supra in q. j. principali, de natura ser. in prin. & est ratio, quia speciale est in seruitute oneris ferendi, ut dicit gl. in si. in d.l. eum debere col. in d.l. quoties. & in d. §. etiam. vel secundum Ang. in d.l. eum debere columnam. quia venit in consequentiam: nam in seruitute oneris ferendi in perpetuum, venit ut quis teneatur reficere ædificiū collapsum, ut possit onera supportare: ut ibi, ergo in consequentiam qui debet facere, non debet pati. si reficere teneatur. circa quod vide quæ proxime dicam. Sed nunquid ille, qui debet seruitutem oneris ferendi, vel aliam debeat reficere suis expensis, ut puta columnam, vel parietem sustententem onera vicini? & videtur quod sic. ut est text. in l. eum debere columnam. in prin. de ser. vrb. præd. In contrarium videtur. l. j. §. si. & l. 2. §. præterea. de aqua plu. ar. Tu dic breuiter, quod aut fuit actum in constitutione seruitutis, quis debeat reficere, & cuius expensis, & pacto standum est, & illud seruare. d. §. præterea. secundum vnum intellectum. Aut non fuit actum expresse, ad quem refectio spectaret: & tunc si illi, qui debet seruitutem, consuevit reficere a tempore cuius non extat memoria in contrarium, & idem ut ipse teneatur: ut d. l. j. §. fin. de aqua plu. ar. quoniam pactum & vetustas a pari procedunt. l. 2. in prin. de aqua plu. ar. Si vero de ista consuetudine non apparet, & tunc in seruitutem oneris ferendi ille reficit suis expensis, qui seruitutem debet: ut d. l. eum debere. & d. l. si forte. §. etiam. & rationem dixi supra. vel quia speciale in ea, vel quia in consequentiam venit. In alijs autem seruitutibus distingue. aut ex refectio potest sequi aliqua utilitas: ut quia ex purgatione riui trahit ad se pinguedinē ibi collectā: & tunc est in dñi potestate prædij seruietis vel purgare, vel pati quod per aliū purgetur: & ideo ille cui debet seruitus, debet alternative agere, ut reus reficiat aut reficiatur, ut est text. in l. 2. §. apud Labeonē. de aqua plu. ar. Aut ex refectio nulla sequitur utilitas, sed solū expensar & tunc indistincte debet seruitutē debet tñ pati, & non reficere. d. l. quoties §. j. de ser. & d. l. si forte. §. si ser. ven. & d. l. j. §. si. de aqua plu. ar. fallit in seruitute oneris ferendi. & ita tenet Bar. in l. 2. §. apud Labeonē. de aqua plu. ar. & d. §. et. & ita tenet Ang. in d. §. præterea.

* Anima: Anima cunctis reb. est præponenda. adde Cor. in 4. vol. cōsi. 220. & relictum pro anima, censetur relictum ad pias causas. cōsi. 302.

& Flo. in d. §. et. & vide quæ dixi §. in 9. q. prin. Dictum est de refectione rei quæ onus sustinet: sed quid si perit in totum, puta quia columna combusta est, vel paries depositus: an debet seruitus oneris ferendi, teneatur alii supponere, vel parietem reedificare? dic q. sicut est text. in d. l. eū debere colū. in fi. de quo dic, ut ibi p. gl. in ver. pariete. † Sed q. si cōcessi tibi arē, ut tibi ædifices domū, in qua debeas me recipere cum socijs meis transeuntibus, an domo destructa quocūq; casu nouam reedificare teneris? & videtur q. sic. quia sicut dixi in seruitute oneris ferendi, ut perpetuum esse debeat: ita videbitur esse dicendum in ista obligatione seu onere recipiendi me & socios meos, ut debeat esse perpetua: & hoc tenet lac. de Are. per d. l. eum debere columnam. in prin. & l. si finita. de dam. infec. Alii habent in l. qui bona. eo. tit. sed Ang. in d. l. eum debere. tenet contrarium: quia in hac questione ille qui promissus non tenetur recipere, nisi in domo ædificanda: per not. per l. boues §. hoc sermone de verbo. signi. illa enim quæ secundo ædificatur, non est eadem domus: ut l. seruitutes quæ in superficie. §. si sublatum. de seru. urb. præd. facit l. maritus. cum ibi not. ff. loca. Non obstat secundum eum d. l. eum debere, quia ibi semper fuit facta promissio oneris ferendi. vnde sui natura hæc obligatio est perpetua. cum causam successiuam habeat. & nunquam plene satisfactum intelligi possit. l. 3. in prin. de condi. ob causam & l. 3. in princip. & 6. S. dare. de usufr. † Quando autem paries uel columna debens seruitutem reficitur, ad quem interim spectabit futura ædificiorum nec corrumpat? dic ad dominum cui seruitus debetur. ut est text. no. in l. sicuti. in princip. si seru. ven. & ibi iuriconsultus dat consilium domino superiori, si non vult fulcire, ut ædificia deponat, & reficiat, cum paries fuerit restitutus: & est consilium ironicum secundum gloss. ibi, quod istud erit sibi deterius quam fulcire. & allegatur ille text. ad illud uulgare, quod consultus est malum sustinere, quam malum pati & perire. † Sed 7. quæro, quis debet mihi seruitutem, ut in parietibus suis habeam trabem seu tigna, per quæ solarium meum sustineatur. an ista erit seruitus tigni iniuncti uel oneris ferendi? Videtur esse tigni iniuncti: quia tigna habeo in parietibus suis: per l. sicuti. §. competit si fer. ven. In contrarium videtur, quod sit oneris ferendi, per l. eum debere. de fer. urb. præd. Ego credo, quod in hoc sit consideranda verba impositæ seruitutis. Aut enim dicie quod quis possit immittere tigna in parietibus suis & supra solarium edificare: & erit seruitus tigni iniuncti, licet in consequentiam onera sustineat per dictum §. competit. ubi casus. Aut dicitur quod quis teneatur sustinere onera mea, uel solarium meum: & tunc erit seruitus oneris ferendi: & ita loquitur d. l. eum debere. ibi, paries oneri ferendo, &c. licet in consequentiam habeat tignorum inimifensionem: quia inspicere debemus, quod principa- liter sit, non quod in consequentiam: ut l. si quis

in causam. & ibi not. si certum per. Aus. uerba sunt ambigua, & constat de eis: puta quia præscriptum est: & tunc puto in casu prædicto, quod sit potius tigni iniuncti, quam oneris ferendi. & probatur in dicta l. sicuti. §. competit. & hoc sentit glo. no. in §. distat. in uer. actiones ibi, nisi licet ubiq; sustineat onus tamen quia in prima specialiter de onere ferendo dicitur, non in secunda, &c. Sed si esset seruitus columnæ sustinentis solarium vicini, quæ non requiesceret in parietibus, sed in solo debente seruitutem: & tunc non est dubium quod esset seruitus oneris ferendi, non tigni iniuncti. d. l. eum debere. in princip. Ex his habes quomodo cognoscatur seruitus tigni iniuncti à seruitute oneris ferendi. Item quæ sit differentia inter unam & aliam, colligitur ex prædictis, & in uerbo, huius autem seruitutis. & in uerbo, nunquid autem ille. & vide 8. tex. cum gl. in d. §. si distat. † Ultimo queritur, si legatur uel venditur domus, an uidetur imposita seruitus, ut sustineat onera pertinentia, quæ ipso actu sustinebat? & dic q. sic: maxime si contrahentes hoc sciebant. l. quod conclaue. de damno infec. coniu. l. in prin. de actio. empti. Nec obstat l. in uendendo. de actio. empti. quia loquitur in seruitute, quæ non habet causam continuam: & ita tenet Bart. in l. 1. circa principium. de fer. leg. & uide dicta in sequen. seru. in uerbo, sed reassumendo ista seruitutem. Alia plura circa istam materiam uide, quæ dicam infra de onere ferendo, quæ etiam hic conuenire possent.

De seruitute itineris seu actus.

Cap. 38.

- 1 Habeas si seruitutem eundi ad domum tuam per cassellam meam, uel domum, uel curiam, uel calas meas, an ego de nocte ianuam claudere possim.
- 2 Diuisio domus uel alterius fundi si inter plures facta fuerit, non uidetur actum, quod unus aditus per alterius parietem habeat, sicut prius habebat, nisi hoc inter eos specialiter conuentum sit.
- 3 Prædium meum si tibi uendidi, ad quod iri non poterat, nisi per aliud meum prædium, non uidetur actum, ut illud tibi seruitutem debeat, nisi expresse dictum fuerit.
- 4 Iter seu actus an & quomodo debeatur: & an talis seruitus sit præstanda ab hærede, usufructuario, uel legatario, uel econuerso, & alij etiam habentibus utile dominium, uel dictum.
- 5 Differentia inter usumfructum & proprietatem quamnam sit.
- 6 Domos duas unica contiguatione contextas si quispiam habeat, & unam uendidit, alteram sibi retinuit non poterit emptor inuito uenditore retinere tigna, quæ requiescunt in domo uendita, nisi forma contractus aliter se habeat.
- 7 Hæres eo casu quo aditus præstare teneatur, an ipsi prædio legato seruitus constituta sit, ita

*tra ut legatarius confessoriam contra impedien-
tem intentare possit.*

¶ Diuisio do.

An in contratu diuisio habet actum remedium. l. 2. C. de re scind. uen. vide Cor. in 4. vol. consil. 240. inci. pre-suppositis. & an in diuisione causetur titulus, consil. 278. Et quæ requirantur in diuisione iudicio, in 2. vol. consil. 120. incip. in iudicio, & diuisio facta cum exte sua lesione licet sit iurata: & cum refutatione ad cognita & incognita, an rescindatur si lesus ignorauit cōsortem inflatum in re certa, uel ex hereditate cum clausula quod plus petere nō possit in 3. vol. consil. 133.

H A c est vltima seruitus urbana, quam in specie hoc libro declarare constituit: certe si quæ sunt in domo per me figurata, de qua proxime dicitur, intelligi poterunt. Seruitus ista itineris seu actus non solum est rustica, vt l. 1. in prin. de seruitut. urbanorum præliorum & insti. in princip. de serui. puta quando debetur à prædio rustico alteri prædio rustico: ut ibi. sed etiam potest esse urbana, quando à fundo urbano alteri urbano debetur: vt probatur in l. iter. communia prædi. & in l. seruitutes quæ in superficie. §. si domo de seruitut. urbanorum prædiorum. & pro hoc vide quæ dixi in seruitute præcedenti, in princip. ¶ Si habes seruitutem cūdi ad domum tuam per castellū meū, vel domum, vel curiam, vel scalas meas, an ego possim claudere de nocte ianuam? Et dic, quod sic: quia intelligitur actum, vt possis ire de die, non de nocte. dicta l. iter. & ita ibi per Doctores. & est ratio, quia de nocte non licet ire per ciuitatem vel domos alienas: vt ibi probatur iuncta glo. secundum Paul. de Cast. & dixi supra in 8. q. princip. in vlti. char. ver. item seruitus itineris quæ bene nō. & pro illis, qui habent plures domos, ad quas ingreditur per vnā curiam, quæ sit vnus tantum, & omnes stant sub vna clauis. l. quid sit fugitiuus. §. apud Celsum. de ædific. edic. sicut est Venetiis, & in multis locis. Vnde ex his nō. licet quis pretendat ius eundi per domum vel fortalicium, aut scalas alterius, etiam iure seruitutis constitutæ itineris seu actus tamen debet ire congruis horis: unde intelligitur, quod tantum de die ire possit. & ita Flor. in d. l. iter. unde facit secundum eum ad collegiatum seu confederatum, qui se obligauit, ut liceat alteri confederato transire per castella & loca sua, ut licet non aperiat portam de nocte, non tamen dicatur venire contra conuentum. & similiter excusantur custodes fortaliciorum, si de nocte alicui nō aperiant portam: cum hoc non teneantur facere propter imminens periculum. facit ad hoc l. furem. & quod ibi not. ff. de fidei. hæc tamen non puto ita amarè & in civili modo intelligi, ut nullo modo liceat de nocte ire siue transire. Nam si potest esse sine periculo, & id quando fieri consuevit, sicut in domibus contingit de hyeme, quo tempore plerumque de nocte itur, uel propter aliquam necessitatem, tunc teneo quod etiam de nocte possit ire & transire. argu. d. l. furem. cum ibi not. & quia uerba sunt civili modo intelligenda. l. sicuti de seruit. nec amarè sunt intelligenda: ut est tex. in l. si quid uendito. in prin. de edil. edic. & l. si id quod. §. si quas. de dona. inter vir. & not. gl. antep. c. relatum. de testa. el. 2. Scriptum est enim, qui n. mium emungit, elicit sin guinem. vt dicit tex. in c. nisi cū. §. propter militiam. de renun. & habetur originaliter proverbi. c. 10. & per gl. in l. sciendū. §. illud. in uerbo, artificium. de edil. edic. & adde his quæ dicā infra

in 2. lib. de ser. itineris & de seruitute uig. ¶ No. vnū alium casum pulchrum & quotidianū, quod si contractu inter plures est facta diuisio a domus vel alterius fundi, nō videtur actū quod vnus habeat aditū per partem alterius, sicut prius habebat, nisi hoc inter eos specialiter sit conuentum: ut est casus nō. in l. via constitui. §. quæcunq. in fi. & ibi hoc nō. Bal. Flo. & cōiter Do. de ser. urb. præd. & ideo licet quilibet eorū ante diuisionē possit transire per totū fundum, quia in qualibet parte habebat partem pro diuisione: post diuisionē nullus poterit. facit l. in vendendo. de contrahen. emp. & hoc est utile maxime inter fratres diuidentes domū per partes, ad quas nō possit haberi aditus. nisi per aliās partes. Pone exemplū, Tres erant fratres, & domū cōem habebant, tria solaria habent. venerūt ad eius diuisionē, & cuiuslibet fratrum assignatum est vnū solarium. postea fratres qui habebant solaria superiora uolebāt ire per solarium inferius alio fratre inuito: quæritur an possint. & an per solarium inferius habeāt iter, seu aditū. Et videt quod sic, per l. binas ædes. aliās scipit. Caius. de ser. urb. præd. Dicitur contrarium: ut est casus not. in d. §. quæcunq. secundū Vbertum de Cremona, & Bald. & Doct. ibi. & hoc probatur et ratione. Nam diuisio similis est emptioni. l. 1. c. cōia utriusq. iud. sed in venditione uel uia uel iter nō uenit, nisi expresse sit dictū. d. l. in vendendo. Et ratio huius est, quia in dubio res libera venditur, & non cū aliqua seruitute. l. in tradendis. §. interpositis. in fi. cōia prædio. ¶ Et propterea si uendidi tibi prædium meum, ad quod ire non poterat, nisi per aliud meū prædium, non videtur actū ut illud debeat tibi seruiturē, nisi expresse dictum fuerit d. §. interpositis. in fi. cū gl. locus est in legato: quia in dubio videtur res legata, ut heres possit transire sicut testator transibat, ut l. testatrix. in prin. si ser. ven. & ibi hoc tenent Doc. & Bart. & Doct. in d. l. binas ædes. & Bart. in l. i. de seruit. lega. & est ratio, quia in vltimis voluntatibus interpretatio fit latior & fauorabilior, quā in contractibus. l. in testamentis. de regu. iur. c. cum dilecti. in fi. de do. & ideo sint cauti fratres in diuendendo, ut referunt sibi aditum expresse. eodem modo debent esse cauti emptores. hinc est cōiter quod notarii appointunt in instrumentis emptionū & sim. anā clausula, uidelicet, cū accessionib. & egressib. introitib. & exitib. suis usq. ad uias publicas. & dicit Bart. & Doc. in d. l. binas ædes. quod clausula hic importat, quia licet nō debeat seruitus sibi ad aliam rem meam, si consueuerat ire per illam ad rem uenditā, uel fratres similiter ire consueuerant, alicuius emptor uel frater ire poterit. quia iste potest dici accessus illius rei uenditæ uel diuise. Cautius tamen esset exprimere in specie, quod iter seu actus debetur per talem locum. quod not. in practica. & vide quæ dicam infra de curia. ¶ Sed reassumendo istam q. latius in genere, & ut omnia completi possint, uidelicet an iter seu actus debeatur de qua uide plene per Barrolium l. i. de ser. leg. per Iaco. But. Barto. & Bald.

Bal. & Doc. in dicta l. binas ædes. & per Paul. de
Calt. in lan. tradendis. §. interpositis. communia
præd. & per Bartol. & Doct. in l. quod cōclauē.
de dam. infec. in qua sic concludas. Quod aut il-
le a quo peto seruitutem, mecum non contra-
xit, nec quali: aut mecum vere contraxit, vel
quasi contraxit. Primo casu quando non contra-
xit, nec quasi mecum: & tunc non habeo ius
petendi ab eo istū aditum. l. eum debet. de ser.
urb. præd. & ratio esse potest, quia regulariter res
cuiuslibet libera est, nisi seruitus constituta pro-
hibetur. l. qui luminibus. & ibi not. col. tit. & l. al-
tius. & l. edibus. C. de seruit. Secundo casu quā-
do mecum vere contraxit, subdistinguitur aut cō-
traxit super usufructu, aut super proprietate. Si su-
per usufructu, dic quod debetur iter, seu aditus, da-
to quod nihil dicatur: ut est text. in l. j. §. si vi-
susfruct. pe. & probatur in l. sed si quis. §. pro-
prietatis. in fin. de usufruct. & ratio est quia sine
aditu ad eum usufructus esset inutilis. & est etiam
text. qui ponit hanc rationem in d. l. binas ædes.
verificari non autem. & vide de hoc omnino gloss. in
dicto §. proprietatis. ad fin. in verbo, contineri.
& intellige siue debeat usufructus. ex contra-
ctu, siue per viros. siue ex vitima voluntate: quia
reputatur esse in hoc præiudicij: ex quo
perpetuo non durat. secundum gloss. in d. l. bi-
nas ædes. Item intellige, quod iste aditus debeat
tunc usufructu in eo curiam commodatam,
non seruitutis: quia seruitus seruitus esse nō
potest. l. j. §. de usufruct. lega. & quod dictum
est de usufructu, idem in quocunque contractu
dicitur, qui principaliter concernat vitim rei. ar-
gu. l. ad. & add. §. illud si iura. secundum gloss.
alibi. §. in d. l. binas ædes. Si vero super pro-
prietate rei contractum est, pura vendit quis
proprietatem rei, tunc non venit seruitus itine-
ris, quia aditū, neque alias seruitus. in venden-
do de contrahendo emptio. & l. qui libertatis. §.
fina. de contrahendis. & l. via continui. §. quocun-
que in fin. de seruit. urb. præd. & ita tenet
gloss. Bartol. & Ange. & Doct. in l. quod con-
clauē. de dam. infec. & intellige, si sine aditu res
venditas efficeretur inutilis. ¶ Et est ratio dif-
ferentiae inter usufructum & proprietatem, quia
usufructus est in rebus præiudicij, quia proprie-
tas regulariter nunquam h. n. m. sed usufructus.
sic l. corruptio. C. de usufruct. cum fin. Sed
hoc l. n. a duobus modis. Primo, quando esset
seruitus, tunc inuenit vel oneris ferendi: quia
tunc cum suo onere res videtur esse vendita,
vel aliter alienata. d. l. quod conclauē. & dicta
l. binas ædes. & l. j. de seru. lega. & ita tenet Bar-
tol. & Fl. in d. l. binas. sed Bartol. & Ange. con-
trarium dixerunt in dicta l. conclauē. dicunt
enim, quod in contractibus inter viros, si non
interponitur seruitus oneris ferendi, non venit
per illa iura. & idem dixit Angel. in dicta l. bi-
nas ædes. ¶ Vbi dicitur, quod si habere duas do-
mos vnica contiguatione coniectas, vnā ven-
dit, alteram sibi retinet, non poterit emptor in-
uito venditore retinere signa, quæ requiescant
in domo vendita, nisi forma contractus aliter

se habeat. Vnde ipse dicit, si cautus tu capior:
quia ex hoc vidi iam multas lites, & vult, quod
hoc probatur in l. quod conclauē de damno in-
fec. vbi videtur esse casus, dum dicit, seruitu-
tem oneris porticus seruandæ impositam ven-
didisse. quasi videatur a contrario sensu, quod
secus esset, si non fuisset imposita. Sed ego cre-
do quod non bene dicant: quia in contrarium
est text. in dicta l. binas ædes. cum sequen. cum
gloss. super verbo, concesserint, quæ exponit in
ter viros. nam cum venditur domus, videtur im-
posita seruitus, ut sustineat onera permanen-
tia, quæ ipso actu tunc sustinebit. & ita debet in-
telligi dicta l. quod conclauē. secundum Bartol.
in l. j. de seru. lega. & d. l. binas ædes. in fine.
& talis seruitus dicitur habere causam conti-
nuam & permanentem: & propterea videtur im-
posita maxime si contrahentes hoc sciebant:
ut dicit Bartol. in dicta l. j. in princip. & dixi in
precedenti seruitute in fin. & istud teneas: sed
si haberet causam non continuam, sicut est ser-
uitus itineris seu actus: tunc secundum omnes
in contractibus inter viros non videtur imposi-
ta, nisi expresso actum sit. l. in vendendo. de
contrahendo emptio. & isto modo intelligo quod
dixi supra, in versicu. si vero super proprietate.
Secundo limita, quando instrumentum ven-
ditionis inuenitur cum illa clausula, cum accessi-
bus & intronibus, &c. de qua supra dixi. Ter-
tio etiam limitare potes in via ad sepulchrum.
de qua dic. v. l. si quis sepulchrum. in princip. de
religio. & not. Bartol. in dicta l. j. in fin. Ter-
tiū caput principalit. quando quis mecum qua si
contrahit: puta hereditatis adeunde cum me
legatario. apud Iulian. §. finali. quibus ex cau.
in postea. & tunc regulariter seruitus imposi-
ta non videtur. dicta l. quod conclauē. & dicam
in sequen. questio. Sed an possit agi, ut imponi-
tur? Dic aut fuit legatus usufructus, aut pro-
prietas. Primo casu potest agi ut imponatur il-
la seruitus, si aliis usufructus esset inutilis. l. bi-
nas versicu. non autem. præalleg. & l. prima &
2. si usufruct. pe. & l. damnas. §. primo. & ibi
Bartol. de usufruct. lega. Secundo casu, quan-
do legatur proprietas: & tunc aut queris an
a legatario debeat præstari seruitus heredi. &
si non dubio dicas quod sic. l. testatrix. in princip.
si seruit vend. & l. si fundus sub conditione b. §.
qui fundum de legatis j. & l. fin. de seru. rusti.
præd. Aut queris an debeat præstari ab hære-
de ipsi legatario, vel ab vno legatario alteri le-
gatario vide gloss. ordin. quæ hoc disputat in l.
j. §. si loci. de adimen. leg. Sed quicquid dicat il-
la gloss. Bartol. in l. ante finem. de seru. lega.
dicit quod l. credit, quod debeat præstari, per d.
l. binas ædes: vbi dicitur, quod non potest hæres
in totum luminaria obscurare rei cuius proprie-
tas est legata: eadem ratione iter debet præsta-
re: quia minus potest luminaria obscurare,
quam vi sine itinere. l. prima. §. j. si usufruct. pe.
et. & ita debet intelligi dicta l. binas ædes. quæ
est clavis huius materie secundum Bartol. & be-
ne. Sed circa prædicta queritur eo casu quo hæ-
res

a Propriet. Pro-
prietatis proprie
capitur pro do-
minio: & idem
idem est dice-
re, causi proprie-
tatis, sicut cau-
sa dominij: &
ideo in statutis
sola possessio
non verificatur
pro proprietate.
not. Pa. in c.
j. de causa pos-
sess. & prop. &
quare fuit inue-
ta proprietatis,
not. i. 2. q. j. Ale-
xandinus. vbi di-
citur, propter
iniquitatem sci
licet negligenti-
æ, secundum gl.
ibidem.
b Condition. Cō-
ditio secunda est
in rebus quæ u-
beræ vel seruili-
s conditionis
dicuntur. it. l. &
C. de ser. per to-
tum. Quomo-
do conditio cō-
cipitur: Respo-
de quod per, si:
modus per, ut
causa vero per,
quia. Conditio
possidentis po-
terior est, vbi par
est causa turpi-
tudinis. ff. de cō-
di. ob turpē cau-
sam. l. si ob tur-
pem. §. potro.

res teneretur præstare aditum, an sit servitus constituta ipso prædicto legato, ita ut legatarius possit interuenire consistoriam contra quencumque impediendum, secundum l. si quis diuturno. in fi. si serui. veni. Et videtur quod sic, per l. si quis patrem. §. finali. quemadmodum. seruit. amittit. Doctores dicunt contrarium, quia ibi loquitur quando servitus fuit expresse legata: hic non expresse, licet fingatur legata tacite: ut supra dixi, & ex tacito non transit ius servitutis, sicut nec transit dominium ipso iure: ut est text. cum glo. secundum Iacob. de Arret. & Doctores. in l. emptori. §. si de rei vendi. & in l. seruum filij. §. fina. & quod ibi per Doctores de lega. j. solum ergo legata rius habet actionem personalem contra heredem ex testamento, ut servitutem constituat: ut no. Bart. in d. l. binas. Unde sis cautus in agendo & faciendo, quod constituitur tibi servitus, si vis quod transeat in te singularem successorem actiue & passiuè, quod tene menti in practica. Cetera circa istam materiã vide infra, in itinere siue introitu. Superest nunc ut quibusdã nominatis in iure, servitutibus urbanis explicatis, de domo per me figurata loquamur, quam reliquas servitutes urbanas facile quisque intel ligere poterit, quicquid in fundo urbano fieri permittatur: & in quo servitus & libertas consistat: ut aut hæc memoria aut cogitatione faciliora sint, eas ex ipsius domus ordine declaremus.

De solo seu area. Cap 39.

a Consuetudo. Consuetudo est ius quoddã moribus institutũ: quod pro lege suscipitur. c. cõsuetudo. j. dist. 2. de hac hic loquor, non de illa cõsuetudine large dicta, qua quis dicitur cõsuetus facere aliquid, quæ est quoddã ius priuatum non publicum, ut ista de qua hic. vel l. de quibus. & l. cum de consuetudine. ff. de le. Quis potest cõsuetudinem introducere? Respondetur, quod ille, qui potest facere legem: quia a quo remouetur genus, & eius species. l. si ius in fi. ff. de dona. & l. iuris. §. si fraudã di. ff. de pac. in gl. ergo a contrario sensu cõsuetudo est sui iuris. restituta de iur. naturali. §. constat. ergo.

- 1 Solo seu area domum quis edificare potest, vel aliud edificium aliud construere etiam vsque ad celum.
- 2 Consuetudo vel statutum edificandi vsque ad certam mensuram edificationem simpliciter prohibere potest, & in multis etiam casibus.
- 3 Edificatione excellens nunquid ad vicini amulationem fieri presumatur.
- 4 Pactum circa edificationem contrarium an valeat.
- 5 Area vsumfructum dominus habens nunquid edificare possit.
- 6 Arcem in communi an quisquam edificare possit.
- 7 Castella seu fortificia nunquid in suo solo edificare licitum sit, & maxime in consensibus territorij.
- 8 Possessionem soli mei, & edificij in eo per alium faciam habeam.
- 9 Guerra tempore si princeps locum meum fortificauerit, ut habiliter guerram faceret, finita guerra, si locum meum petam, princeps autem velit ut expensas reficiam, quid iuris.

EX ordine nobis occurrit, ut primum de solo siue area quædam dicam. ¶ In solo siue area regulariter potest quis edificare domum vel aliud edificium construere, & altius, ut ita dicemus, vsque ad celum: quia quicquid est

supra solum, vsque ad celum liberum esse debet, & eius cuius est solum: ut probatur in l. altius. & l. adibus. C. de fer. & l. si in principi. de fer. tit. generali. & not. in l. qui luminibus, de feruitu. urban. præd. quæ tamen lex prima in contrarium potius facere videtur, secundum Albericum de Rosa in dicta l. altius. in princip. & hoc etiam not. gloss. 12. quæst. j. cap. 2. in ver. hac. & hoc intelligo siue altius fuerit edificatum, siue nunquam: puta quia erat area vacua: imo etiã si per mille annos area mea steterit iuxta palatium tuum non edificata, tamen potero edificare, nec me prohibere poteris: ut not. gloss. in dicta l. qui luminibus. in fin. & idem not. glo. Bal. in cap. abbate. in principi. in ver. monachum. quæ incipit, hoc modo. ex de verbo. signific. & gloss. Io. Theuronici in dicto cap. 2. 12. q. j. & Spec. in titu. de causa posses. & proprie. in vlt. col. versic. sed pone. & versic. seq. & per Rose. in libello, ne quid in loco publico fiat. & de conte. §. il lud quæritur. Itẽ prædicta intellige, quod quis possit edificare in suo vel area, etiam si officiat luminibus vicini, nisi ei debeat servitus altius non tollendi: ut probatur in dicta l. altius. & d. l. adibus. C. de ferui. & l. cum eo. & l. pen. de ferui. rustic. præd. & in l. altius si fer. vendi. & d. l. qui luminibus. etiam si vicinus esset minor vel pupillus: ut probatur no. in d. l. altius. si fer. vendi. con iuncta glo. quæ dicit, quod ibi erat servitus constituta. Item intellige prædicta etiam si obsecrarent in totum lumina seu ædes vicini: ut dicta l. cum eo. & ibi hoc no. Bald. Sed prædicta fallunt in quibusdam casibus, in quibus non est licitum etiam in suo altius edificare, maxime obsecrando lumina vicini. ¶ Et primo quãdõ esset consuetudo vel statutũ edificandi vsque ad certam mensuram: & sic servitus videtur imposita consuetudine a vel statuto. Nam tunc edificando altius tollere non potest: calus est cum gloss. quæ ponit de statuto. Flor. in l. j. C. de edificijs prius. & not. gloss. & Doctores. in l. qui luminibus. de ferui. urban. præd. & dixi supra de ferui. altius non tollendi. quæst. 4. & huiusmodi statutum vel consuetudo ligat etiam forẽsem, cuius est domus quæ non debet altius tolli: ut ibi dixi in 5. quæst. Secundo fallit, quando servitus est imposita per pactum. ut l. inter seruitutes cum sequen. de feruitu. urban. prædiorũ, de quo dic. ut dixi supra de servitute ne prospectui officiat. cum tribus sequenti. vel quando esset præscripta huiusmodi servitus: ut not. gloss. in dicta l. qui luminibus. de qua præscriptione dixi plene, supra decima & vltima quæstione principali. Tertio fallit, quando vnus habet plures domos, & vnus legat vsumfructum alteri. nam tunc non potest hæres alteram tollere vel obsecrare domum usufructuariam in totum: sed saltem modicum lumen, quod habitantibus sufficiat, relinqui debet. rex. in l. si is qui binas. de usufructu. & text. cum gl. in l. binas. de feruitu. urbanorum prædiorum. & dixi plene in fin. in servitute præcedenti. in penult. quæst. Quarto fallit, quando ædes vicini

vicini habent lumen ex publico: quoniam tunc vicinus edificando nocere non posset talibus luminibus: quia non licet vicino aliquid in publico facere, quin liceat alteri prohibere. si nequid in loco publico per totum, secundum Rofe. in libel. o. de confessoria. post principia. in uerfic. sed illud queritur. & hanc questionem videtur sentire glo. in l. fluminum. §. fin. de dam. infect. quæ incipit, nisi animo nocendi. ibi respō. deo, non videtur officere, si lumen auferat, quin ex priuato consueuit habere. facit quod notat Bartolus in l. prima. §. sicut autem. de aqua pluua arce. Verum putat Albericus de Rosae. in l. altius. C. de seruit. quando officiens luminibus laborat in publico: tunc enim prohiberi posset, nisi esset consuetudo, quod posset etiam in publico taliter laborare, ut ipse nota. in l. de quibus. §. nunquid videndum ex qua libet. ff. de legibus. Si autem in suo laboraret, tunc etiam si altius edificaret, officeret luminibus, quæ haberent: ex publico prohiberi non posset, ut dicta l. altius. cum concordantius supra allegatis. facit quod dicam infra in sexta questione. Quinto fallit, quando quis leuaret altius, animo nocendi vicino, & si non prodest, ut est text. cum gloss. in l. 1. §. denique. el secundo. de aqua pluua arce. quæ allegat ad hoc 20. leges. & dicunt Doctores. eum pari fluxum legum, sicut dicimus pari fluxum sanguinis qui nimium abundat. & idem notat gloss. in dicta l. fluminum. §. final. quæ incipit, nisi animo nocendi. de damno infecto. uel quādo tolleretur altius ad emulationem uel despectum vicini: uel quia uolebat uidere omnia secreta domus suæ nam tunc non posset, secundum Petrum, Cyn. & Bald. & Doctores. in l. altius. C. de seruit. per l. opus. ff. de operibus publici. ceter contrarium teneat Albericus de Rosae. in dicta l. altius. in fine: qui dicit, quod non obest dicta l. opus: quia loquitur in edificatione in publico. nos loquimur in edificatione in suo. idē quod Albericus de Rosae. tenet Angel. in dicta l. cum eo. de seruit. urbanorum prædiorum. & Flor. in l. Sabinus. in secunda columna. commun. diu. Sed Paulus de Castro. tenet primam opinionem in dicta l. cum eo. quando edificans nullam reciperet utilitatem, sed facit ut vicino tantum noceat. in dicta l. prima. §. primo. de aqua pluua arce. quæ loquitur, quando edificatur in priuato. Et non obstat responsio Angel. ad dictum. §. denique. quæ dat in dicta l. cum eo. qui dicit, quod loquitur, quando utilitas ex suo perueniebat de directo in meum, ut illam mihi auferre non posses faciendo in tuo, nisi facias ut tibi proficiat: sed hoc lumen non proueniebat mihi ex tuo, sed ex celo: quia ista responsio facit de directo in contrarium, secundum Paul. de Cast. in d. l. cum eo. quia si non habebat istā utilitatē à re, uel de tuo, minus mihi debes posse auferre. arg. l. si arrogator. ver. sed an imputari. ibi. qui hoc non iudicio eius. de adopt. Præterea hostem hōi invidiari nefas est. l. ueluti. de iusti. & iure. nec mos est, et gerendus, q. facit

solum ut officiat. leg. in fundo. de rei vendi. Ideo tenet ipse Paul. de Cast. primam partem tanquam humaniorem. & dicit quod ista de facto respondit in ciuitate Padue: & idem ego teneo quod non: quia sepe accidit de facto in vicinis inimicis. & adde quod dixi infra de fenestra seu balcone. † Sed est dubium, an præsumatur facere ad emulationē vicini & dicat quod in dubio non præsumitur. l. merito. ff. pro socio. & ita uult gloss. multum not. in d. l. fluminum. §. final. quæ incipit, nisi animo nocendi. in princip. quam Doctores sequuntur. Sed si facit ut noceat duntaxat vicino: tunc præsumitur facere ad emulationem. d. §. denique. & præsumitur facere ut noceat, quando nullam sentit utilitatem, secundum Paul. de Castro. in d. l. altius. pro hoc allego text. in l. & qui data opera. in princip. ibi. sine lucro hoc affectauit. ex quibus causis maior. Idem forte posset dici, si esset modica utilitas & magnum damnum vicini, & essent inimici. argumen. l. spadonem. §. final. ibi. patrimonio. de excusatio. tutor. coniuncta l. 1. §. quæ situm. uerfic. præterea. ibi. quia facile mentiuntur. de questionibus. q. quod bene nota. Et adde, quando quis edificat animo nocendi, uel ad emulationem, datur contra eum actio. de dolo. ut not. Innoc. in d. l. fluminum. §. final. & habetur in d. l. 1. §. denique. & in l. 1. §. 1. de dolo. Sexto fallit, quia illud quod dicitur quem posse edificare, debet intelligi quando posset edificare de iure communis: puta in domo uel area sua. dicta l. qui luminibus. cum gloss. cum simili. supra allegatis. fecus si ex privilegio speciali uel generali alteri concederetur à principe uel à superiore ut posset in loco publico edificare: quia intelligitur sine damno alterius: & ideo non poterit edificare, si obscurat lumina vicini. text. est nota in l. 2. §. merito. & §. si quis à principe. ff. ne quid in loco publico. & ibi gloss. prima. in princip. dum dicit, scilicet generali concessione uel simpliciter. & idem uult gloss. in fin. in l. 2. de dam. infect. & pro hoc l. nec auus. cum ibi nota. de emancipat. liber. & c. quantus. in fine. de rescriptis. in 6. cum simili. Et hoc etiam tenet Bald. in l. manifeste circa finem. C. de seruit. & uide quod dixi supra in quarta fallentia. quod nota, quia sepe in ciuitatibus conceditur, quod quis possit edificare in loco publico. Septimo fallit, quando quis edificaret super te communi ipsius laborantis, & eius cuius luminibus officit: quia tunc non posset de quo die uel haberetur per Alber. de Rosae. in d. l. altius. & dixi supra in 6. q. ne luminibus officiat. dic ut ibi, & non omittas, quia est notab. Octauo fallit in l. si. §. 1. C. de seru. nam si area, in qua fructus trituantur, & palea à fructibus discernuntur, non posset habere ventum, nisi ab una parte, ipso iure prædio vicini seruitus imposita esse censetur, ne possit altius tollere, & uentū impedire: ut est casus ibi mirabilis secundum Doct. & nota. gl. 1. & ibi Angel. in l. imperatores. de seruit. urbanorum prædiorum. & dixi supra in seruit. altius.

Barthol. Capol.

alius non tollendi, in 4. q. sed istud non est mirandum: quia istud fit fauore agriculturæ, quo multa etiam alia contra iuris regulam introducuntur. l. 2. & ibi nota, C. de nundinis. & in autem, agricultores. C. quæ res pigno. oblig. pot. & c. 2. de treuga & pace. in l. 1. in prin. de feris. cū simili. † Sed an valeat pactum contrarium? videtur quod sic, per tex. cum gl. in j. 2. in prin. de seruitutib. rusticorum prædiorum, licet videatur contra publicam utilitatem, secundum Paul. de Castro in d. l. final. in fine. Nono talit in prædis rusticis propter utilitatem fructuum: ut est tex. cum glo. secundum unum intellectum, in d. l. fin. §. final. de seruitutib. & ideo si haberem prædium meum, in quo fructum seminari consueuerat, & ab una tantum parte haberet solum, & non posset ibi edificare, & mihi solum pro fructibus necessarium auferre: & istud est fauore agriculturæ, ut proxime dixi. quod est notab. Decimo, & ultimo fallit eadē ratione in scalis. nam quis iuxta scalas edificare non potest, ita quod luminibus earum officiatur, licet seruitus constituta non sit, & ita reperiō tenuisse Anton. de But. in dicta l. finali. §. finali. facit ad hoc quod nota. in l. 1. solu. matrimonio. quæ omnia bene nota sunt: & alibi non bene declarata reperies. & adde quæ dicam statim in sequen. rubrica. † Nunquid autem habens vsum fructum areæ possit ibi edificare? Et videtur quod non, per l. usufructuarius nouum Titium. §. 1. de usufructu. & per l. usufruc. nauium. eodem titul. & in repeti. §. rei mutatione. & §. si autem quibus modis usufructu. amittit. In contrarium videtur text. in l. penult. ff. de usufructu. dic quod regulariter non potest, ut in primo allegatis. Sed fallit quando uellet edificare pro conseruatione fructuum, & rerum quæ in eadē area sunt. & ita loquitur in d. l. penult. & ibi nota, & bene. Sed quid si alius edificauit in area, cuius usufructus alienus sit? Dic quod sublato edificio restitui area usufructuario debet. text. est cum glo. & ibi per Doctorem. maxime Flo. in l. si area. de usufructu. Item quid si edificauit in area aliena, vel per alium possessa? vide in l. si in area. de condi. inde. & in l. Iul. aliis incipit, si in area, vel aliena. ff. de rei vendi. † Item nunquid in area communi possit edificare? Dic quod socius re prohibendi ius habet, quamuis ius edificandi habeas à vicino concessum, cui seruitus debebatur, nec domus communis altius tolleretur: quoniam inuito socio in re communi non habes ius edificandi. text. est cum glo. in l. sed si inter te & me. §. si in area. de seru. urb. præd. & adde quæ not. per gl. & Doctorem. in l. Sabinus. communi. diu. Si tamen quis edificauit in area communi socio non prohibente, edificium commune efficitur. l. si in area. C. de rei vendi. & ibi vide per Cy. & Doctorem. ubi etiam ponunt, nunquid expensæ possint repeti. & adde quæ dicam in seq. seruitu. de pariete siue muro Item adde, quod si vicini aream in communi emerint, ne luminibus suis officeretur, & alteri tradita sit, nec præstet alteri, quod conuenit, pro loco a-

ctio dabitur text. in l. cum duobus. §. idem Mel. vertic. idemq; pro socio. † Castella autem & fortificia nunquid sit licitum in suo solo edificare, & maxime in confinibus territorij? vide per gloss. Bart. & Doctorem. in l. opera. de operibus pu. & Bartol. in l. quæcunque. de fundis limitis. lib. 11. & per gl. Angel. & Doctorem. in l. 12. tab. ff. ad l. Iul. in iusta. Et prædicta omnia procedunt, quando quis edificat in suo solo de sua materia. Si autem edificaret in suo de aliena materia, vel in alieno de sua materia: vide quæ habetur in l. adeo. §. cum in suo solo. & §. ex diuerso. & §. Titius horreum. de acquir. re. domi. & inst. de rerum diu. §. cum in suo. & §. sequen. & C. de rei vend. l. 2. ubi habetur, quod edificium cedit solo. Quod procedit etiam si edificaretur unum castellum vel fortificium in solo meo: quia dominium efficeretur meum: ut not. Spec. in titu. de religiosis domi. uer. si quid petatur ciuitas. & vide Innoc. in c. Pisanis de resti. spo. lia. & hoc etiam tenuit Paul. de Castro in l. 2. † Sed de possessione, nunquid habeam possessionem soli mei & edificij in eo per alium facti, vide per gloss. & omnes Doctores. in dicta l. 2. † Item pone, princeps tempore guerræ fortificauit locum meum, ut habilitet faceret guerram, & posuit ibi gentes suas, quod potuit me inuito C. de nau. non excusat. lib. 11. & l. si §. fin. de pigno. actio. Postea finita guerra peto locum meum sic fortificatum: princeps petit ut habeam recidere expensas in eo factas: queritur quid iuris. Dicunt quidam, quod reddere non debeo: & sic lucro meo cedit illud fortificium: quia princeps non mihi negotium gessit, nisi tanquam uni de populo, sed sibi & regno suo: & ideo non teneor nisi tanquam unus de populo ad conferendum in sumptum, non autē tanquam priuatus ad totam expensam. argum. l. 2. §. item Labeo in ratione literæ. ne quid in loco publico. & facit hæc l. dum dicit quod debet fieri publicis expensis: ut de negot. gest. l. ex duobus. secundum Baldum, qui ita dicit notab. in l. si in aliqua in prin. de offi. procon. & adde quod no. Ange. in l. turres. C. de operis pub.

De pariete seu muro. Cap. 40.

- 1 *Pariet, murus, & maceries, quid sint, & in quo differant.*
- 2 *Lex si. sint. regum. an habeat locum non solum quando edificatur iuxta fundum vicini rustici cum sed etiam urbanum.*
- 3 *Vicinus si habeat stillicidium domus solum meum, puta per duos pedes, & ego murum in solo meo edificare uelim, an à vicini muro per unum pedem remotus stare debeam, an nero à loco in quo vicini stillicidium castrat.*
- 4 *Pariet ligneus intermedius ubi esset, an edificari possit, etiam affigendo ipsum in uia in suo,*
in

- in consensibus nullo spatio dimissio, ad similit. volentis septem & maceriem construere.
- 5 Spatium quod relinquitur intermedium, an relinquenti, vel utriusque esse debeat.
- 6 Vicinus in muro suo an ostium facere possit, per quod ad solum meum venire valeat.
- 7 Murum vel domum iuxta domum vicini edificans, cuius stillicidium in medio castat, an solum in crustare teneatur, & aquam extra ducere, ita quod murus vicini, non materia crescat, ne damnum propter aque receptionem in dicto loco patiat.
- 8 Murus vel domus vicini iuxta aream meam vel hortum si reperiatur: an solo suo dimissio presumatur.
- 9 Domus due vel duo muri si reperiuntur, & in medio reperiatur solum dimissum per pedem unum aut duos vel plures, & non appareat quis edificatio dimiserit, nec quis primo edificauerit, an in dubio commune esse debeat.
- 10 Aedificauerit si quissum super pariete alieno, quid iuris.
- 11 Murus communis qui dicitur, & quot modis.
- 12 Res pro dimisso duobus modis capitur.
- 13 Murus an sit communis inter vicinos, vel proprius unus tantum, qualiter cognoscatur.
- 14 Murus & alii in arte periti credendum est.
- 15 Annulli ferrei lapilibus infixi in quibus equi allegantur, ad civitatis ornamentum sunt.
- 16 Insignia vel arma in muro sculpta quid probent.
- 17 Tigna habens cum aliquibus signis in muro, qui est inter ipsum & vicinum, an presumatur habere ius servitutis vel communionis.
- 18 Tigna alia vel signa si in principio vel in fine muri fuerint ab una parte tantum, an eo casu, quo per illa signa murus communis vel servitus censeatur, intelligatur esse murus communis in totum, vel servitus in toto muro imposita. an vero in parte illa, in qua signa sunt.
- 19 Muro in communem an socius edificare valeat.
- 20 Aedificium super pariete cedit parieti inferiori.
- 21 Parieti communi licet per tantum ex focis servitus imponi non possit, bene tamen ipsi domui imponi poterit.
- 22 Socius an murum communem cooperire possit.
- 23 Socius in muro communem an tignum immittere valeat.
- 24 Socius an communem parietem possit imponere, vel restituere, vel rescire.
- 25 Socius in muro communem an possit facere fenestram, vel factam claudere.
- 26 Murum communem quando quis alius tollere velit, vel in eo aliquid fabricare, cuius expensis hoc facere debeat.
- 27 Socius si primo super muro communi edificaverit, ipsum alius sui expensis tollendo; alius postea socius super dicto muro vult iterum rædificare, vel in eo aliquid fabricare, vel immittere: an teneatur solvere dimidiam illius muri primo elevari per alium socium suis sumptibus.
- 28 Actio negotiorum gestorum quo casu competat.
- 29 Aedificans in solo alieno sicut alterius, sumptus non repetit, si sciens edificaverit, ita etiam sciens

ter muro communi superedificans.

- 30 Consuetudo in edificando faciendis attendenda est.
- 31 Socius si non vult alius murum communem tollere, nisi pro una parte tantum: & murus ita elevarius legior sit, cuius sumptibus id facere teneatur.
- 32 Murus alius elevatus si reperiatur, nec appareat qui edificaverit, & cuius expensis, quid iuris.
- 33 Vicini duo si areas contiguas, vel hortus contiguos habeant, & parietem in medio propter clausuram fecerint, aliter tamen vicinus ex latere suo super communi pariete edificare velit, quo edificio facta arca vel hortum contigui deterior fiat, sed tamen ab uno latere aer, sol, & ventus liberi ad aream vicini remaneant, quid iuris.
- 34 Pariet qui in medio est, an communis remaneat, si ex duabus domibus una vendatur.

PARIETIS siue murus idem significant: rex. est in l. quæ ad iur. pertinent. de verbor. signifi. murus & dicitur cum calce sine cæmento: vt no. ibi gl. & in l. fi. in fin. in ver. murum. ff. de regu. Sed maceries dicitur murus de lapidibus sine cæmento, vt not. gl. in d. l. quæ ad iur. & in l. de sacra. § j. de contrah. emptio. qui murus invillis fieri consuevit, & ideo dicebat Laur. glossator contra Ioan. quando minus re & fundabat dicta sua, quod ipse ligabat arenam sine cæmento: vt dicit glo. lxxxvj. distin. facientis. in principi. Si quis murum iuxta regionem alterius edificare voluerit, pedem derelinquat: si autem domum, duos pedes. tex. est in l. fi. quæ incipit, si quis sepem. finium regum. quæ fuit lex Græca Solonis, & in Latinum per Caium interpretata: ut dicitur in gloss. j. & capitur ibi regio, pro confinio duorum prædiorum: vt l. pro regione. & ibi gl. finium regum. & probatur in l. inter eas. eod. tit.

† Sed nunquid illa l. fi. habeat locum non solum quando edificatur iuxta fundum vicini rusticum, sed etiam urbanum? Et videtur quod solum locum habeat, quando edificatur iuxta rusticum: quia illa l. fin. quæ est posita in titu. finium regum. habet locum in rusticis, non in urbanis. l. iij. § hoc iudicio. eo. tit. & hoc videtur sentire glo. in d. l. fin. in versic. domum. dum dicit, iuxta agrum alterius, qui ager est locus rusticus. l. ager. in prin. de verborum signifi. & l. fundi appellatione. eo. tit. & idem vult glo. j. in prin. apertius in l. mæniana. C. de edificiis privatis. & hoc tenet Flor. in d. l. fin. qui dicit, iste est verior intellectus ad illam legem. Ego autem teneo contrarium, videlicet quod habeat locum, quando quis edificaverit iuxta urbanum fundum vicini: per rex. iuncta glo. in l. prima. C. de interdictis. & textum cum glo. in l. quidam Hiberus. in prin. in ver. ad parietem ibi, vel dic. id est, minus proprie. de ser. urb. præd. & est rex. cum gl. in l. qui bona. §. si quis iustam. de dam. infec. & gl. in l. de pupillo § sextus. in vers. quories. eo. titu. & idem tenet Azo in summa. C. de edificiis privatis. qui dicit gl. mæniana. loquitur in mænianis siue solaris. & d. l. fi. finium regum. habet locum

Murus.
Adde Corne. ij. vol. consil. 236. & murus ciuitatis dicitur res publica. d. consil. & murus seu parietes inter binas ædes, an & quando pro diuiso vel indiuiso communis inter vicinos datur, in j. vol. consil. 284 incip. licet.

Ager est lo.
Vtrum quælibet petra terre appellatur ager vel locus, vide Alex. ij. uol. consil. 73. in iij. col. § fortificatur prædicta.

locum in certis ædificationibus vel constructio-
nibus. & probo per istam rationem. nam esset
valde absurdum, quod l. mæniana. C. de ædifi-
ciis priuatis. prouideret de solaris quæ fuerint
in domo, ut patet in ædem ædificantibus. & l. si
solum prouideret, quando murus fieret iuxta
fundum rusticum, & non prouideret quâdo fie-
ret iuxta fundum vrbani, quod magis comu-
ne contingit, magisq; necessarium est. facit l. nã
ad ea. cum si. non obstat, quod d. l. fin. sic posita
in ti. finium regun. quia est lex noua Græca edi-
ta: ut ibi dicitur in prima glo. & loquitur etiam
de fundo rustico: puta de lepe, macerie, fouea, &
de fructibus, & de aliis, & de lignis, quæ comu-
niter in fundo rustico fieri solent: & sic facit ad
tit. nec est inconueniens, etiam si interferuntur
duo alii casus, qui non faciunt ad ti. iuxta no. in
prima constitu. C. § quibus in l. imperatores.
de in diem addic. nam satis est, quod pro maio-
ri parte faciat ad tit. arg. l. quæritur hermaphro-
ditum. de sta. hominum. Vnde concludo, quod
d. l. fin. fin. regun. habet locum etiam, quando
quis vult ædificare domum iuxta domum vici-
ni, & sic fundum vrbani: & ita obseruatur, &
iudicari debet. & adde omnino quæ dicam infra
de mænianis. ¶ Sed pulchra est dubitatio: Quid
3 si vicinus habet stillicidium domus solum meum,
puta per duos pedes. & ego volo ædificare mu-
rum in solo meo: an debeam stare remotus per
vnum pedem à muro vicini: an uero à loco in
quo stillicidium vicini cascat? vide quod ple-
ne dixi suprâ de seruitute stillicidii auertendi.
4 in viij. quæstione. ¶ Quid autem si esset paries
signeus? teneo quod possit ædificare etiam affi-
gendo ipsum in via in suo, in confinibus nullo
spatio dimisso, ad similitudinem volentis sepem
& maceriem construere: per text. in dicta l. fina:
in princ. fin. regun. quæ dicit, si quis sepem vel
maceriem effodierit iuxta regionem alterius,
terminum suum non excedat. & credo quod ra-
tio huius sit, quia dicta l. fin. vult quod spatium
diminatur propter spatium quod posset deue-
nire vicino propter ædificationem vel planta-
tionem, ut ibi. & nota. in l. prima. C. de interdic.
& ideo cum per sepem, aut maceriem, vel do-
mum ligneam, non multum fodiatur, & sic nul-
lum damnum possit esse vicino, merito sufficit
quod terminum suum non excedat: ut ibi.
5 ¶ Sed vidi dubitari, cuius debeat esse spatium,
quod relinquitur: an relinquentis, vel utriusq;
& puto quod sit relinquentis, si prius suum
erat, quia pro hoc non debet perdere suum. sa-
tis est, quod consulatur vicino, ne damnum pa-
riatur, non tamen debet consequi lucrum, arg.
lex affe. ibi, sufficit autem. ad Trebellia. & pro-
batur etiam hoc in dicta l. final. in fin. ibi, ab ex-
tranea regione. & dicit contrarium, maxime
quando sit fouea, & plantatur oliua, ut seps, aut
6 alia ligna, esset iniquum, nec etiam obseruatur,
ut illud solum efficiatur vicini. ¶ Sed nunquid
vicinus poterit in muro suo facere ostium, per
quod possit venire ad illud solum? istam quæ-
stionem habui de facto Veronæ, & in ea sic con-

cludo. Aut ille vicinus habeat domum suam si-
ue stillicidium contra dictum solum, & pro illa
parte erat suum, iuxta l. si §. si. de seruitu. vba-
norum prædiorum. cum ibi nota. per Flor. & tunc
sine dubio poterit facere, ut saltem venire pos-
sit ad illud solum suum. Aut non erat solum
suum, sed debebat seruitutem stillicidii recipi-
di, & idem ut possit portam facere, causa venie-
di ad illud pro suo tantum stillicidio, quia qui
habet seruitutem, intelligitur etiam habere adi-
tum pro ea conferuanda. argumento. l. primæ.
§. primo. si vltus fructus petatur. & ita vidi obser-
uari. Aut vicinus non habebat stillicidium su-
prâ, & teneo quod portâ facere non possit quia
non poterit ad illud solum venire, quod est alie-
num, nec debet seruitutem, domino nolente. &
habetur in l. diuus. de seruitutibus vrbani-
orum prædiorum. ¶ Item nunquid ædificans murum
vel domum iuxta domum vicini cuius stillici-
dium in medio cascat, teneatur in crustare so-
lum, & aquam extrâ ducere, ita quod murus vi-
cini, non materia crescat, nec damnum patiat
propter receptionem aque in dicto loco? Et te-
neo quod sic, per text. in l. si fistulas. in fin. prin-
cip. ibi, assiduum humorem habeat, & noceat vici-
no. de seruitu. vrbani-
orum prædiorum. & per
textum. in l. fistulas. si seruitus vendi. hoc opti-
me probatur, & ita iudicari vidi. ¶ Nunquid
autem in dubio, si reperiatur murus vel domus
vicini, iuxta aream meam vel hortum, presuma-
tur dimississe solo suo? iuxta dicta l. finalem. fin.
regund. Credo quod sit dicendum, si aliud non
appareat ex instrumento emptoris fundi mei
vel vicini, aut ille qui ædificauit, possit et tunc
de solo prope dictum murum, vel domum ver-
sus vicinum, & tunc presumitur illud dimississe,
quia aliâs illud possidere non posset, argumen-
l. merito. pro so. Aut non possidet ipse, sed vici-
nus, & tunc presumitur contrarium, quia si re-
liquisset ædificans, verisimiliter ipse possideret,
9 ex quo erat suum, ut statim dixi. ¶ Sed si re-
periantur duæ domus, vel duo muri, in medio re-
periat solum dimissum per pedem aut duos
vel plures, & non appareat quis dimiserit ædifi-
cando, nec quis primo ædificauerit, teneo quod
in dubio debet esse commune. argument. l. pro
regione. de acquirendo rerum dominio. & l. in-
ter eos. eodem titulo. Et ideo cautus debet esse
ille, qui primo ædificauit, si dimisit spatium
soli tui, ut affigat in muro suo lapidem se ex-
tendentem ultra murum tantum, quantum est
spatium soli quod dimisit, & ita aliâs vidi solum
dimissum inter domos, & quemlibet vicinum
habere lapidem in domo suo se tantum proten-
dentem, quantum est solum quod dimisit. quæ
omnia perpetuo tene menti, quia sunt quotidiana,
10 na, & per Doct. non tanguntur. ¶ Dictum est
hactenus de ædificante parietem seu murum pro-
prium. sed quid si quis ædificauerit super pariete
alieno? Dic breuiter, si suprâ parietem tuum
vicinus tuus ædificauerit, proprium eius id
quod ædificauit fieri. Labeo & Sabinus aiunt,
sed Proculus tuum suum proprium fieri,
quemad-

quemadmodum fieret tuum, quod in solo alius ædificasset: quod secundum Pomponium uerum est, ut scribitur in l. si supra ruum. de acquirendo rerum dominio. & idem probatur in l. 1. in principio C. de rei vendic. & ibi de hoc plene per Cyn & Doctores. unde ea quæ dicuntur in ædificante in solo alieno, in l. adeo. §. ex diuerso. in situ de rerum diuisione. cum similibus. procedunt etiam in ædificante super pariete, siue muro alieno. quod facit ad multa & prædicta intelligi, nisi quis super alienum ædificium ædificaret iure seruitutis, alias cum supra alienum ædificium superius habere nemo potest in hoc, quod dictum est in principio. de seruitutibus urbanorum prædiorum: & cuius ædificium est superius, iu. ser. pot. quæsi uult s. sui alius ædificium imponere, dummodo inferiora ædificia grauiori seruit. non oneretur, quæ pati deberent. ut dicitur in l. cuius ædificium. & ibi no. eod. tit. De pariete siue muro. proprio satis diximus. nunc de comuni uideamus. Et primo, & principaliter, quis dicatur murus communis. Dicitur communis dicitur duobus modis: uno pro indiuiso, alio pro diuiso. Parietis communis pro indiuiso est quandoque ex societate expressa. l. cum duobus §. idem Melas. pro socio. Quandoque ex societate incidenti, & tacita: a. uerbi gratia, tu imponis tignum in parietem ultra dimidiam muri, & etiam impono: & tu uteris quantum tibi expedit, ego etiam utor: ex hoc contrahitur quædam tacita societas: ut l. in communis parietis. de damno infecto. & l. ut sit pro socio adio. & l. 4. in principio. pro socio. & sic re tacite contrahitur societas: ut ibi. & sentit glossa in l. si ades communes. circa finem. comuni diuidun. Parietes uero siue murus communis pro indiuiso dicitur, quando murus est inter te & me, & nil per te & me immissum est: & si est immissum, immisum non perforat parietem ultra dimidiam, quæ est pro parte tua. nam tunc ille paries est communis pro indiuiso. arbor. in principio. comuni diuidun. & l. pro socio. & l. binas ædes de seruitutibus urbanorum prædiorum. & l. pro regione. de acquirendo rerum dom. & de isto pariete loquitur lex, parietes de seruitutibus urbanorum prædiorum. ista sunt uerba nota. Bart. in l. damni infecti. §. cum parietem in secunda col. de damno infecto. & ad de on. nino quod nota. Anton. in l. hoc quod dictum. §. si ex tribus de seruitutibus urbanorum prædiorum. Et addit, quod pro diuiso accipitur res duobus modis: uno modo, quod nulla pars sit, in qua sit communis, licet termini non sint positi. l. inter eos. de acquirendo rerum dominio. Alio modo potest accipi pro indiuiso, hoc est terminare, & usque ad talem lapidem uel foueam: ut est & tex. in leg. si quis fundum. secundum unam leuaturam gl. de acqui. posses. secundum Bart. qui ita notauit in suo tract. de insula. in ultima figura, in princip. & adde, quia dixi, quod res potest esse communis pro diuiso, secundum Bart. in d. §. cum parietem. & ita uult etiam glo. in hoc quod dictum. §. si ex tribus.

in uer. pariet. in fi. prin. supra allegat. Nam dicit Ang. ibi quod est mirandum de huiusmodi forma loquendi, quia nihil diuisum potest esse commune: sed dici potest quod ita reputatur: quia ex quo termini non sunt dicta inter eos. uere tamen non est communis, per rationem Ang. 13. Et secundo principaliter est videndum, qualiter cognoscatur an murus sit communis inter uicinos, uel proprius unius tantum. & dicas quod ex pluribus cognoscitur. Primo expositione tignorum, ut dixi in præcedenti questione. Item per fenestras perforantes totum murum. Nam tunc iudicare debemus esse totum illius à cuius parte est illa fenestra siue balconus. quia regulariter non potuisset fieri in muro alieno, nec etiam in communi: ut nota. in l. quidam Huberus. de seruit. urbano. prædiorum. & dicam etiam infra de fenestra siue de balcone, quod nisi uicinus similiter à latere suo haberet alias fenestras penetrantes ab alia parte: quia tunc diceretur esse communis pro indiuiso: sicut dixi secundum Bart. supra. de impositione tignorum. & probatur per glo. in l. si ædes. communi diui. & facilius intelligi poterit, ex qua parte incipiat esse dicta fenestra, respiciendo arcum siue uoltum eius & lateres quæ super eis apponuntur, & etiam ueteres. 14. & ita aliis iudicare uidi. Et item etiam intelligi poterit per peritos in arte b, puta muros, quibus erit credendum, ut in aut. de non alie. §. quod autem dictum est. secunda col. & no. glo. in §. præterea per alluionem. in situ. de rerum diui. & habetur in l. j. in princip. de uentre in sp. Item cognoscitur etiam per fenestellas quæ sunt sex numero per magistros ab utraque parte muri, quæ non penetrant totum murum. nam illæ fenestellæ sunt solum ad significandum cuius sit murus, & quomodo, & non per aliud. & ideo per signum cognoscitur signatum. l. j. §. si intelligatur. de ædil. edic. & l. signata. ibi per Bart. & de fabricijs. lib. xj. & per Bald. in auten. dos. data. C. de dona. ante nu. pt. & dixi plene in dicto. §. si intelligatur. Si. n. illæ fenestellæ sunt ab utraque parte ultra medietatem muri à latere cuiusque, iudicabitur murus communis pro indiuiso: sed usque ad dimidiam muri pro diuiso. Sed si sunt ab una tantum parte, & perforantur ultra dimidiam uel in totum, & alia signa in contrariis non appareant, iudicabitur esse illius, à cuius parte est illa fenestra, per ea quæ dicta sunt supra. Vnde sis caurus, ut quoniam facis ædificare murum à parte tua, facias fieri illas fenestras penetrantes usque ad medietatem muri. Si uero facias ædificare domum eodem, sp. fieri facias fenestellas penetrantes usque ad dimidiam muri & cetera serua maxime t. ciuit. Veronæ. Itē cognosce poterit ex camino siue cappa aut tibia. Itē ex necessario, & ei⁹ onera distinguendo. ut s. Aut ei⁹ medio muri uel l. ciuit. & tūc presumetur murus cōis. Aut ultra mediu, uel in totum: puta quia camera necessarii est ultra murum à latere uicini: & tūc presumitur esse in totum illius, cuius ē necessarii, siue eius camera, nisi aliud in contrariis appareat.

E a p areati

a Societ. incidē
ti & taci. Adde
Cornel. j. uolu
mine. cōsil. 13. 6.
& societas ē cō
trahit. qui solo
cōsensu cōtrahit
tur. in iij. uo. cō
si. cæli. Et socie
tas per aq̄us so
ciales unius tā
tū nō intelligit
cōtrahit. i. 4. uo.
cōsi. cxcvj. Et
societas talis ta
cite contrahit,
qualē aq̄us so
ciales demon
strat. d. cōsi. 196
Et in re cōian
ædificari possit
inuito socio, in
2. uo. cōsi. xc. &
Ale. in 2. uo. cō.
xviij. in pe. col.
per totum.
b Perit. in ar.
Aus siue exerci
tium corporale
extrinsecū, utrū
sit licitū. Respo
de quod sic, si
hæc cōcurrant.
Primū recta in
tērio. nā cuius
finis bonus est,
id ē intētio, ip
sum quoq; bo
nū ē in his, quæ
de se sūnt ma
la finis ergo ul
timus qui debet
haberi est deus.
1. Cor. x. omnia
quæcūq; faci
tis, aut in uerbo
aut in opere.
& c. itē ad Ep. 4.
Opere tur man
bus suis, ut ha
beat unde tri
buat necessita
tē patienti.

pareat, puta quia vicinus haberet tigna vel alia signa in illo muro. Et est ratio: quia caminus & necessarium non possunt fieri regulariter in alieno siue communi: vt nota. Angelus, in dicta l. quidam Hiberus. de seruitutibus vrbano-
 17 prædiorum. & dicam infra de camino & necessario. Item cognosci poterit, si in pariete siue muro constructum erit seclarium, aquarolum, vel canale, fistula, balneum, puteus, cisterna, fons, lauellus, quæ sunt & fieri solent in submuris, secundum exigentiam & opportunitatem locorum, distinguendo vt supra, de quibus casibus specialiter tractabimus. Item cognosci poterit, si ab vtroque latere muri, vel ab vno tantum sunt annuli ferrei lapidibus infixi. in quibus annulis equi ligari solent, & isti annuli appellantur sigilla. tex. cum glo in l. cetera. §. hoc fenatus. in
 15 si. de leg. j. ver. sigilla. & ibi Ang. ¶ Dicit not. quod tales annuli sunt ad ornatum ciuitatis, & ideo de eis non possit capi tenuta per extradio-
 nem, & de istis annulis seu sigillis fit metio per tex. & Flo. in l. æquissimum. §. sed si ædium. de usufructu. vbi dicitur, quod usufructuarius non potest istos annulos de domo in qua habet usufructum euellere. Item cognosci poterit, si lapides in muro sunt, in quibus sustentantur aliquando vites, seu pergula vineæ, sicut in viridariis sæpe reperiuntur. Itē per lampades ferreas, quæ luminaria dicuntur: & in palatio tantum nobilium & dominorum aut potentium ponuntur, in quibus lumē de pice fieri solet. Item per cornua terrea, in lapidibus domorum fixa, in quibus viscera apponi cōsueuerunt, sicut lunt cōmuniter Bononiæ. Item per lapides perforatos, vel per quedā alia instrumēta ferrea, super quibus peticeæ ponuntur pro extendendis ad solē vestibus vel hircanibus. Item per candela-
 16 bra quæ in muris domorum & nobilium fieri solent. ¶ Itē per insignia a in muro sculpta, vel depicta, quæ vulgariter arma appellantur, quia per talia insignia communiter probatur rē esse illius, cuius sunt insignia, vt l. qui libertatē. §. si. & ibi Bar. & l. fin. ff. de op. pub. & habetur plene per Barthol. in suo tractatu, de insignis & armis. Item per inscriptionem in muro factam, dum dicitur, quoniam hoc opus fecit fieri talis, & c. vt probatur in l. qui libertatē. §. si. & l. si. de op. pub. Et generaliter per alia signa in muro posita cognosci poterit, & probari, an murus improprius vel communis. nam cū non sit licitum quicquam in alieno immittere. l. quem admodum. §. si protectum. ad l. Aquil. & l. qui vitem. §. si ad ianuam. quod vi aut clam. nec in communi, nisi ad vltimū destinatum. l. sabimus. communi diu. & l. si ædes. eodem tit. & l. quidā Hiberus. de serui. vrbano. prædio. sequitur, quod si reperiatur aliquid, oportet dicere illum murum aut esse meum in totum: aut esse communem pro indiuiso: vel me habere ius seruitutis per ea quæ dicta sunt, & prædicta omnia intellige non solum, quando dicta signa reperiuntur in muro infixa, sed etiam si essent extracha, & foramina remansissent nondum clausa seu ob-

secrata, per ea quæ habentur per text. gloss. & Docto. in l. hæc autem iura. de ser. vrbano. præ-
 17 dior. ¶ Sed nunquid in dubio habens tigna per aliquem de prædictis signis in muro qui est inter ipsum & vicinum, præsumatur habere ius seruitutis vel communionis? In hoc sic concluderem: Aut constat, quod paries fuit per vicinum ædificatus in suo: & sic fuit a principio vicini: Aut hoc non constat. Primo casu, aut ille vicinus habuit pretium per tignorum impositionem: & tunc ex qualitate pretij poterit cognosci an concesserit ius seruitutis vel communionis: quia per communionem soluetur maius pretium: puta secundum conditionem & valorem muris: sed pro seruitute soluetur quantum potest interesse vicini: & hoc per glo. not. in l. j. §. quia superficiem. super verb. agendo. de superfici. & per glo. in l. in obsecris. & in l. semper in stipulatu. de regul. iur. & per Barto. & Docto. in l. j. C. de iure emphy. facit l. quot. ibi, ex quantitate pecunie. ad Treb. & l. j. de rebus dubis. & in cap. tertio. §. dote. in tit. qua liter olim feuda pos. ali. Aut vicinus nullum habuit pretium pro dicta impositione tignorum: & tunc teneo quod illa impositio tignorum præsumatur potius iure seruitutis, quam communionis, vbi aliud non apparet. quia patientia vicini potius videtur inducere seruitutem. argum. l. quot. la prima. §. primo. de seruitu. Et quia si præsumeretur communio, esset donatio dimidia, quæ in dubio non præsumitur. l. filius famil. ff. de dona. & l. contra iur. §. fin. ff. de pactis. cum si. Nam quando possumus capere aliam coniecturam, quam donationis, illa capienda est l. cum aurum. de solu. & l. campanis. de ope. lib. Secundo casu principali, quando non constat, quod paries a principio fuerit vicini, ino-
 18 nescitur si a principio fuerit communis, vel non puta quia tigna sunt huic inde posita, & eiusdē vetustatis siue temporis. & tunc in dubio præsumo, quod quis videatur potius posuisse tigna iure proprio, quam seruitutis, etiam si plura sint ab vna parte quam ab alia: quia seruitus in dubio præsumitur, nisi probetur imposita. argum. l. altius. & l. in ædibus. & quod ibi not. C. de serui iuncta l. quacunque. de pub. ¶ Quid autem, si sunt alia tigna vel signa ab vna parte tantum, in principio vel in fine muri? an eo casu, quo per illa signa censetur communis murus vel seruitus imposita, intelligitur esse murus communis in totum, vel seruitus in toto muro imposita? an vero tantum in parte illa, in qua sunt signa? Itā quæ habui de facto, & sic dicebā: Aut ille murus fuit factus duobus temporibus vel per longitudinem vel per altitudinem licet vna pars in qua sunt tigna vno tempore, alia pars alio aut vno & eodē tempore. Primo casu, quando diuersis temporibus: & tunc quantum ad seruitutem, dico quod pro illa tantum parte, in qua sunt tigna præsumitur seruitus imposita, & non alia. argum. si seruus §. furo. a contrario sensu. de ser. vrb. præ. imo si esset passus quod imponerentur aliqua tigna, puta tria, alia non

4 Insignia.
 Verum possit
 quis sibi assu-
 mere insignia?
 Resp. Pa. in c.
 dilecta. de exc.
 prela. cōter t.
 necur quod sic.
 & arma sicut &
 nomen assumi-
 tur ad placitum
 vt agnoscatur
 ab alio. inst. de
 le. §. si quis in
 nomine. & l. ad
 recognoscēdos
 C. de ingenu.
 & manu. & v-
 trum quis pos-
 sit assumere in-
 signia dignita-
 tis? Respons. q.
 nō, scilicet, nō
 habet illam di-
 gnitatem, alias
 est falsarius. l.
 eos. & quod ibi
 no. ff. de falsa.
 fa cit c. j. de cle-
 ri. non or. mi.

non posset imponere. ut est casus in l. si cum
meus in prin. di. ser. vend. & dixi plene supra, de
ser. tigni immittendi in v. quæst. Nec obstat di-
cta l. si seruus in prin. ibi dicitur, quod seruitus
ne luminibus officiatur, simpliciter imposita in-
tellegatur. tam de presentibus quam de futu-
ris: quia ibi est negatiua quæ in totum negat:
ut dixi supra de serui. l. cum circa principiu. Nos
verò loquimur in affirmatiua, quæ non exten-
ditur ultra id, in quo cõcessa est simpliciter, vel
specialiter. Sed quantum ad communionem, ra-
tione concludo: Aut enim ille murus est factus
diuerso tempore per longitudinem: & tunc idẽ
teneo quod dixi de seruitute: quia alius murus
est. Aut murus ille est factus diuerso tempore,
& in altitudinem diuerso tempore eleuatur: &
tunc aut ille murus erat communis pro diuiso,
& eleuatus est pro sua tantum parte. et idẽ, quia
alia res est, iuxta hoc per Bartolum in l. damini.
§. cum parietem. de dam. infect. Aut est com-
munis pro diuiso, & eleuatus est: & tunc te-
neo quod in totum efficitur communis, ratio
quia quando ædificatur super muro pro diui-
so, & super ædificatum, efficitur commune: ut
notat Bar. in l. quidam Hiberus. de seruit. vrb.
prædior. & Angel. in l. inter quos. in ij. col. de
damno infect. & dicam in sequen. quæsti. & hoc
casus non habebit dubium. Secundo casu prin-
cipali, quando totus murus est ædificatus vno
& eodem tempore, & est unus tantum: & tunc
in dubio censetur seruitus imposita, quid iuris
sit. vide quæ plene dixi supra de seruitute. tigni
immittendi in v. quæst. Sed ubi iudicaretur com-
munis, præsumam esse communionem in totum.
arg. eius quod dicitur, Qui aurem hominis teti-
git, totum hominem tetigisse videtur. in l. vul-
garis in prin. de furtis. quæ est canonizata. 32.
quæstione secunda. vulgaris & not. glo. in ver-
cas. in fi. in l. restituta. in prin. ad Trebel. facit l.
in ij. in prin. de acquirend. possesio. & quod not.
per Innocen. in cap. cum dilectus. extra. de ca-
pel. mon. quod nota, quia quotidianum. ¶ Ter-
tio principaliter est videndum, an socius possit
in muro communi ædificare. Et primo videam-
us, an possit ipsum alius tollere: & in hoc di-
stingue: Aut murus est communis pro diuiso,
aut pro diuiso: puta quia unusquisque vicinorũ
versus se intelligitur habere medietatem parie-
tis sui pro diuiso, iuxta ea quæ dixi supra de pa-
riete siue muro proprio & altero. Primo casu,
quando paries est communis pro diuiso: & tunc
quia non est proprie communio, ut ibi dixi, qua-
tenus se protendit illa dimidia versus vnum, il-
le poterit alius tollere, & ædificia superimpo-
nere, & tigna immittere: iste est casus in l. hoc
quod dictum. §. ex tribus. secundum unum in-
tellectum. glo. ibi, in ver. paries. in prin. de ser.
vrb. præd. & est ratio, quia tunc non dicitur re-
leuare murum commune, sed proprium, nec
super communi ædificare, vel super proprio tã-
tum, quod nemini est prohibitum. l. alius. & l.
in ædibus C. de seruit. cum fin. & ita tenet An-
gel. in d. §. ex tribus. quod dicit esse ualde quo-

tidianum: & hoc intelligit verum, ubi paries est
ita grossus, quod unusquisque vicinorum ædifi-
care poterit super sua dimidia, non tangendo
aliam partem. Sed si paries esset ita subtilis, quod
istud esset impossibile, scilicet ædificare super
dimidia non tangendo aliam partem, quia est pa-
ries lignaminis, quo utuntur Bononi. & Padua-
ni. sed de Paduanis hodie non est verum, quia
omnes sunt parietibus affixi. uel si esset paries
certorum laterum cum gypso quo utuntur Tu-
lci & dicit Angel. quod non uidit, quod ibi pos-
sit esse ista communio pro diuiso, de qua loqui-
tur dict. §. ex tribus. tunc quia partes huiusmo-
di non possunt ad oculum demonstrari propter
subtilitatem parietis, tum etiam quia partes cõ-
sideratæ per se vicinique vicinorum essent inu-
tiles. Secundo casu principali, quando paries est
communis pro diuiso. & hoc subdistinguitur:
Aut vnus socius uult alius tollere murum cõ-
munem inuito altero vicino, aut inuito altero
cui seruitus alius non tollendi debetur. Primo
casu, aut quis alius tollit murum, & super eo
ædificat, & quod super ædificatum sit suum pro
prium esse non potest. casus est in l. quidam Hibe-
rus de seruit. vrb. præd. ibi, neque parietem qui-
dem suum pati parietem commune. secun-
dum unam expositionem glo. quæ exponit per parie-
tem commune, id est, super parietem commu-
nem. & ibi hoc notant Ang. Bart. & Doc. & An-
gel. in l. inter quos. in ij. col. in prin. de damno
infect. & probatur hoc in l. si inter te & me. §. si.
de ser. vrb. prædior. & probatur aperte in l. su-
per tuum. de acqui. rer. domi. & in l. ij. in prin.
20 & l. si in area. C. de rei vend. ¶ Vbi habetur quod
ædificium super pariete cedit parieti inferiori:
ut supra dixi uer. dictum est hæcenus. Aut quis
uult alius tollere murum commune, & super
eo ædificare, ita quod super ædificatum sit com-
mune, sicut prima pars muri inferioris est com-
munis: & tunc potest ut est casus in l. hoc quod
dictum. §. si ex tribus. secundum unam lect. glo.
de ser. vrb. præd. & ita tenuit Bar. Ang. & Flo. in
d. l. quidam Hiberus. allegat not. in l. parietis. &
l. inter quos. in prin. de damno infect. & not. in l. si
supra tuum. & in l. ij. & in d. l. si in area. quod in-
tellego, quando paries inferior potest sustinere
super ædificatum: alias non. ar. l. cuius ædificium
de ser. vrb. præd. Item intelligo, quando non no-
ceret socio nec sua interesset: ut probatur in d.
l. quidam Hiberus. §. pariete. & in l. filulas. in
prin. & §. j. & ij. & si eo. tit. quæ leges ira intelli-
gi debent, ut not. glo. ij. in prin. in l. Sabinus. cõ-
muni diui. secus si noceret domino, nec sua in-
teresset. casus est in d. l. Sabinus. in prin. & in l.
pariete. de ser. vrb. præd. quæ ira debet intelligi:
ut not. glo. ij. in prin. & in l. si ut proponis. C. de
ædifi. priua. & ista est veritas. & ita seruatur in
practica. Secundo casu, quando quis uult ædi-
ficare alius commune murum, inuito alio,
cui seruitus alius non tollendi debetur. Et in
hoc dicit: Aut seruitus fuit imposita per vnum;
socium, & alius tolli non potest. l. j. de ser. vrb.
prædior. Aut per vnum tantum imposita fuit. &

E 3 tunc

tunc aut fuit imposita parieti tantū: & tunc ipse impoens non poterit altius tollere, sed alius sic: quia habetur seruitus pro non imposita. l. per fundum. ubi casus. de ser. vrb. prædio. Aut seruitus fuit imposita domui per dominum domus, in qua erat miuus communis inter ipsum & alium tertium vicinum. & tunc seruitus habetur pro imposita etiam pariete communi per unum dominum tantum socium in muro, sed dominum insoludum domus: ut est casus valde no. in d. l. hoc quod d. §. si ex tribus. secundum

21 Ang. ibi, qui dicit no. ¶ Quod licet parieti communi non possit per unum tantum ex sociis seruitus imponi, per d. l. qui fundum. tamē uni nō imponit specialiter parieti, sed domui: & unus paries dictæ domus est communis cum alio, tūc erit imposita seruitus illi & parieti: & iste est casus in d. §. si ex tribus. Nec est mirum secundū eum, quia cum vniuersitate transit, & sit illud quod aliā fieri vel transire non possit. per l. in modicis. de contrahen. emp. & hoc casu talis impositio seruitutis non nocebit alteri socio, quin possit altius tollere. casus est mirabilis in d. §. ex tribus. Et si dicatur, si est imposita seruitus, ergo contra seruitutem edificari non potest, per ea quæ habentur in d. l. per fundum. Respondeo, quod illud procederet, quādo esset seruitus specialiter imposita parieti, valet impositio: sed hic non fuit specialiter imposita parieti, sed principaliter domui propriæ, & per quamdam consequentiam ipsi parieti. Vnde talis impositio seruitutis facta non principaliter, sed in consequentiam non nocet socio, qui non cōsentit. & iste est casus re mirabilis in d. §. si ex tribus. quem perpetuo tene menti: quia per ipsum declaratur l. si unus ex sociis. de ser. vrb. præd. & l. an unus. si serui. vend. & d. l. per fundum. & l. secunda. C. de seruit. secundum Angel. in d. l. hoc quod dictum. §. si ex tribus. de ser. vrb. præd.

22 ¶ Secūdo, nunquid socius possit cooperire murum communem? Et dicas breuiter, quod sic, si non facit damnum a vicino: per l. fistulas. & l. quidam Hiberus. §. pariete. cum ibi no. de seru. vrb. prædior. cum similibus. & per ea quæ dixi

23 xi in precedenti quæstione. ¶ Tertio, nunquid possit tignum immittere? uide tex. & glo. & ibi Doct. in l. si communes ædes. communi diuidū. & plene per Ange. in d. l. quidam Hiberus. in 3. col. uerfi. uerisimiliter restat uidere. & in l. inter quos. de damn. infect. & quod suprà dixi plene de seru. tigni immittendi. in v. q. & uide omnino quæ dicam infra de tigno iniuncto. ¶ Quarto, an possit imponere, uel restituere, uel rescindere communem parietem? uide l. de pariete. cū ibi not. de ser. urb. prædio. & d. l. si ædes communes. communi diui. & in d. l. Sabinius. eod. tit. & per Cyn. & Doc. in l. si ut proponis. C. de edifi. priua. & per Angel. in d. l. inter quos. & dicta in

25 si a, de refectione. ¶ Quinto, an possit facere fenestram in muro communi uel claudere? uide Doct. in l. quidam Hiberus. & Ange. in d. l. inter quos. & dicam plene infra, de fenestra siue balcono, & de similibus quæstionibus contingen-

tibus murum communem. uide Ange. in d. l. inter quos. & in l. quidam Hiberus. & dicam infra diuersis rubricis. ¶ Sed est dubium, quādo quis altius uult tollere murum communem, uel in eo aliquid fabricare, cuius expensis debeat hoc facere. uide per Cy. & Doct. in d. l. si ut proponis. & quod dicta infra, de refectione, ubi hoc 27 examinabo. ¶ Sed pone: unus socius edificauit primo super muro communi, ipsum altius tollēdo suis expensis. alius postea socius uult iterū reedificare super dicto muro, uel in eo aliquid fabricare, uel immittere, an teneatur soluere dimidiam illius muri primo eleuati per alium socium suis sumptibus. Istam quæstionem sapientius uidi de facto, & in ea sic aliā concludebā: aut murus erat communis pro diuiso, aut pro indiuiso. Primo casu non potest repetere sumptus: quia laborauit in suo, sicut dixi supra in ix. q. prin. circa princ. & tunc cessaret ista quæstio, quia alius debet altius tollere aliam suam dimidiam tantum, ut ibi dixi. Si uero super utraque parte edificauit: & tunc aut paries erat ita grossus, quod super sua tantum parte potuisset edificare. & tunc edificando super, & sic etiam super parte socii diuisa, diceretur edificasse in alio no: & per consequens non posset sumptus repetere, iuxta l. adeo. §. ex diuerso. de acquirendo rerum dominio. cum similibus. Aut paries non erat ita grossus, quod super dimidiam tantū potuisset edificari: & tunc dic ut statim dicam, quādo murus est communis pro indiuiso. & tunc subdistingue: Aut ille qui prius edificauit altius tollendo, facit illud quod erat necessarium in domo uel muro, puta reficiendo sicut prius erat. & teneo, quod sic: & quod possit etiam socius cogi ad conferendam expensam pro dimidia, & non expectare quod ipse uelit altius tollere. iuxta no. per Cy. & Doc. in d. l. si ut proponis. C. de edifi. priua. & dicam infra de refectione. Aut non fecit illud quod erat necessarium utrique, sed solum pro sua utilitate: quia in eo muro per ipsum eleuato imposuit tigna a latere suo, & superedificauit solarium uel domum. & tunc subdistingue: Aut fecit mala fide, quia forte non potuit hoc facere, nisi faciendo scienter damnum alteri socio: iuxta ea quæ dixi supra in tertia quæstione principali huius seruitutis. uerfi. quod intelligo quando paries communis. Vel non fecit tanquam in re communi, sed tanquam in re propria, sciens tamen rem esse communem. & tunc non recuperat expensas. per tex. in l. si is qui. ibi casus de hoc. C. de edifi. priuatis. & argumento l. adeo. §. ex diuerso. de acquirendo rerum dominio. & §. ex diuerso. in l. ita. de rerum diuisio. & l. si quis putat. §. primo. communi diuidum. Aut sit bona fide, quam in dubio presumo, l. pen. cum ibi not. C. de euiden. & tunc aut uult repetere sumptus antequam socius superedificauerit, uel superedificare uelit, uel aliquid in eo immittere. & tunc aut alter socius protestatus est, quod non uult aliquid soluere, & quod non eluere. & tunc nullo modo tenebitur ad sumptus pro diuidia. argu. l. final.

¶ Damnum. Et qui causam damni dat, damnum dedisse uidetur. uide Corne. in iij. volu. consi. lxxxviii. incip. quamuis. & in iij. uolu. consi. lxxxiiij. et consi. cclxxxij.

l. final. C. de negot. gest. & l. si pro parte manda
 28 ti & ibi dicitur. † Quod etiam alio utilis ne
 go. gest. competit. Aut alter socius prohibuit,
 nec prodestatus est. & tunc etiam tunc, quod
 sumptus repetere non possit actione pro socio,
 neque ad neg. ge. ex quo opus non erat neces
 sarium, neque iustus ad hoc destinatus. nam si
 murus erat communis pro iudicio, antequam
 per aliquem altius tolleretur: & vult postea so
 ciorum superedificauerit, illud superedificatū
 commune efficitur eo modo quo prius erat mu
 rus communis. quia cedit superedificatum nu
 ro inferiori primo: sicut a edificatum in solo al
 terius cadit illi solo. per l. si supra tuum de ac
 quir. re. do. & l. secund. & l. si in arca. C. de rei
 ven. & l. si is. C. de ed. si priuat. cum similibus.
 29 † Vnde sicut edificans in solo alterius, sum
 ptus non repetit, si sciens edificauit: vt not.
 in dicta l. ab eo. § ex diuerso. cum simil. ita etiā
 superedificans muro communi sciens, facit
 superedificatum commune: nec sibi sumptus re
 fici debent: quia idem iuris est de toto quo ad
 totum, quod de parte quo ad partem: & est con
 tra l. quæ de tota. de rei ven. Aut ille qui primo
 edificauit, vult repetere sumptus pro dimidia,
 postquam alius socius vult iterum superedifi
 care, vel in eo muro prius eleuato tigna impo
 nere. & istud videtur habere maius dubium.
 Nam videtur, quod non possit sumptus repe
 re, quia si per primam eleuationem murus erat
 effectus communis, nec socius tenebatur ali
 quid conferre pro sumptibus: ergo videtur,
 quod si vult socius altius tollere iterum, vel in
 eo prius eleuato tigna impingere, quod possit,
 nec cogatur referre sumptus pro dimidia: quia
 socius potest in muro communi tigna impone
 re, & si per murum sustineri possit. leg. si z
 des. communi diuid. & l. in communis. & l. edi
 bus. de damno infec. & not. Angelus. in l. inter
 quos. in princip. vltimæ colun. eodem titulo.
 Et quando iste suus vicinus iterum superedi
 ficauerit, non poterit repetere sumptus suos
 pro dimidia a priuato superedificante: nec si
 primus voluerit tertio superedificare, vel ti
 gna impingere super muro secundo loco leua
 to, cogatur referre sumptus secundo superedi
 ficanti: & sic res in æqualitate procedit. Ve
 ronæ tamen vidi scriuari contrarium, videli
 cet quod si socius vult aliquid in muro leua
 to per alium socium, vel si vult iterum alius
 tollere, cogitur soluere expensas pro dimi
 dia, quæ fuerunt factæ per alium socium,
 30 qui prius superedificauit. † Item alias vi
 di attestations quæ plurimorum magistro
 rum parietum: qui super hoc interrogati ita de
 consuetudine a obseruari constituerunt: &
 ita consuetudo potest fundari in hoc: quia quan
 do iste vicinus vult impingere tigna in muro
 altius per socium eleuato, vel ipsam iterum alti
 us tollere, tunc dicit negotium suum esse
 gestum vtiliter, ideo fortè tenebitur ad. ne
 go. gest. argum. l. ex duobus fratribus. a contra
 rio sensu. de negotiis gest. & l. si pupilli. in

principio. cum ibi notatis per glossam & Do
 ctiores eodem titulo. l. iuris. in princ. & ibi not.
 de neg. gest. Item si non esset utilis, sufficit q
 sit vtile nunc, vt prædicta consuetudo procederet
 de iure sine dubio, si de facto soluit ille, qui
 secundo altius eleuauit pro medietate muri pri
 us per alium superedificati. pone exemplū, Mu
 rus primo erat communis factus communibus ex
 pensis per aliquot pedes. Titius, socius eleuauit
 ipsum suis expensis. deinde Seius alius socius
 dum vellet superedificare, soluit dimidiam sum
 ptuum muri prius per Titium eleuati. postremo
 Titius vult iterum ad tertium murum altius tol
 lere. certe hoc casu sine dubio cogetur soluere
 dimidiam expensarum per Seium factarum in
 eleuando, ex quo voluit vt Seius etiam sibi sol
 ueret, quando ipse Titius etiam altius eleuauit,
 vt seruatur inter eos æqualitas. & ideo dici po
 test, Patere legem, quam tu ipse tuleris. in capi
 tulo, cum omnes. de constitut. & quod quisque
 iuris in alium statuerit, ipse eodem iure utatur.
 vt in toto titulo. ff. quod quisque iuris. & in di
 31 cto capi. cum omnes. † Sed posito pro constā
 ti, quod de iure, consuetudine, vel statuto vo
 lens secundum murum communem altius tol
 lere, teneatur prius satisfacere prosumptibus
 alteri socio, qui prius superedificauit, quid si
 nō vult altius tollere murum, nisi pro vna tan
 ti parte, & murus eleuatus est longior? In hac
 quæst. sic distinguo: Aut ille murus eleuatus al
 tius est vnus, aut plures. Primo casu, quando
 est vnus murus tantum, videtur quod non te
 neatur soluere, nisi pro ea rara muri pro qua ip
 se edificauit. quia idem iuris est de toto quo ad
 totum, & c. l. quæ de tota. de rei vendicat. cum si
 milibus. Vnde si super toto altius leuato edifi
 cauerit, deberet soluere dimidiam expensarum
 totius muri: ita quando superedificauit in par
 te ipsius muri, videtur quod pro illa tantū par
 te soluere debeat. & pro hoc facit optime. l. se
 cunda. §. sepulchrum. & §. Celsus autem ait. de
 religio. & sumpt. fune. & insti. de rerum diu. §.
 insula. ibi, pro modo latitudinis cuiusque fune. i.
 & ibi per glossam. & per text. in l. insula. in princ.
 de acquir. re. do. In contrarium videtur, quod
 imo teneatur soluere pro dimidia totius muri.
 quia qui partem muri tetigit, totum murū te
 tigisse videtur. argum. l. vulgaris. in prin. de fur
 tis. & 32. quæstion. 2. vulgaris. cum ibi not. per
 glossam. & l. 3. in principio. cum ibi notatis de ac
 quirenda possessione. & per not. per glossam in
 l. restituta. in principio, in verbo earum. versu
 culo, sed nunquid. ad Trebellian. & per notata
 per Innocentium & Doctorem in capitul. cum di
 lectus. de capell. mona. & dixi supra in 2. q. prin
 ci. huius seruit. in si. pro ista parte fuit iudicatū.
 Secundo casu, quando erant duo vel plures mu
 ri contigui tantum: & tunc tenendum est, quod
 edificando super vno de dictis eleuatis, non co
 getur sine dubio soluere, nisi pro dimidia illius
 tantum muri, super quo edificatum est: quia se
 paratim debet esse effectus. l. Papio. exuli. in pri.
 de mino. l. maritus. C. de donatio. inter virum

a Consuet.
 Qñō interrūpi
 tur consuetudo?
 resp. Pa. in c. fi.
 de cōsue. quod
 si est cōpleta &
 perfecta, requi
 ritur tēpus 10.
 an. Et sic intelli
 git Io. An. ibid.
 alias nō frangi
 tur ēt p. plures
 alios cōtrarios
 aūs. Si uero
 nō est cōpleta,
 sufficit vnus a
 ctus cōtrarius,
 ita quod de no
 uo oportet q
 incipia iur. arg.
 l. vbi duo. ff. de
 reg. iug. vbi ha
 bet locū cōsue.
 Respō. quod in
 illis locis vbi vi
 guit: vt not. Pa.
 in c. cū. olim. de
 cons. Et iō no
 cet cōtra priui
 legia. generalis
 studij in loco v
 bi viguit, sed
 nō in alio loco,
 de quibus in
 aut. habi. C. ne
 si. pro pa. Et vi
 de Cor. j. volu.
 consi. 89. &
 consi. 222.

& uxore. cū si. Et ita etiam super hoc iudicare uidi, & recte quæ omnia perpetuo tene menti, quia sunt utilia. † Sed quid si reperitur murus altius eleuatus, nec apparet quis ædificauerit, & cuius expensis? Et dic, si murus eleuatus diuerso tempore uni termino seruit: quia in eo suum stillicidium uel solarium: & uicinus qui est à latere, in eo nihil immisissum habet: dicen-
 32 dū est quod præsumitur in dubio per illum & eius expensis, qui habet in eo tectum uel solarium. & uidi in quæst. facti testes in arte archi-
 tecturæ peritos deponere: quibus est creden-
 dū. l. j. in pri. de uen. in spi. & not. glo. in §. præ-
 rea alluionē. in str. de rerum. diu. cum sim. &
 hoc etiam uult Bar. in l. cum seruus. de uerbo.
 oblig. ubi dicit, qñ reperitur aliquod opus in
 dubio, præsumitur factum ab eo & eius expen-
 sis, ad quem hoc spectat. allegat l. fina. C. de ali.
 men. pub. Præterea ibi dicit esse casum not. &
 idem tenet Bart. in l. nomina. arbi. tu. & Bald.
 in l. fina. §. in computatione. C. de iure delibe.
 & in l. j. uerfi. pen. C. de usufruct. & lit. expen.
 & in l. id quod pauperibus. in fine. de episcop.
 & cler. in rubri. de fide instr. in xviij. col. uer.
 sequitur uidere de scriptura. & per Imolam &
 Canonistas in c. j. in iij. col. extrā, ut eccle. be-
 nefi. & per Docto. in d. l. cum ieruus. Idem ē,
 quando quis esset in possessione muri: quia in
 dubio iudicabitur, qñ sit factū per eū uel eius au-
 tores, & suis expensis. ut dicit not. Bart. in d.
 l. cum seruus. per dictam l. fina. in restituenda
 C. de petito. heredi. per illum tex. qui non facit
 pro Angel. quia ibi non possidebatur illud
 33 pro quo erat expensum, sicut hic. † Occur-
 rit mihi circa prædicta alia quæstio quotidiana
 Duo uicini habebāt areas cōtiguas, uel hortos
 contiguos. parietem in medio fecerunt pro-
 pter clausuram. alter uicinus uult ædificare ex
 latere suo super pari. te communi, quo ædifica-
 to siue ædificio facto, deterior uidet fieri area
 uel hos conuicini: sed tamen ab uno latere re-
 manet aer, sol, & uentus liber ad aream uici-
 ni: quæritur an possit. Et primo uidetur, qñ in
 pariete communi ædificare non possit, uicino
 prohibente. l. Sabinus. communi diu. & in cap.
 in re communi. de reg. iur. in vj. & l. fin. §.
 fin. C. de seru. In contrariū uidetur l. cū duo
 bus. §. item Mel. ff. pro socio. & l. super edes.
 communi diu. & quia cuique liberum est usq;
 ad cælum tollere. l. altius. eodem tit. & l. fin. de
 seru. tit. b. & l. si uitem. §. si quis proteclum ff.
 quod ui aut clam. Secundum huius qñ. est, qñ
 in tali pariete communi unus socius altero in
 uito ædificare non possit: quia ad usum ædifi-
 candi inst. tutus nō est, sed ad usum clausulæ.
 per ea quæ no. per glo. & Docto. in dicta re-
 gula, in re communi. & ita etiam reperio con-
 siliū per doct. Raph. Fol in quod i suo con-
 silio, quod incipit, duo uicini habent, quod est
 ualde nota. in practica. & per hoc limitantur
 ea quæ dixi suprà. in uerfi. iij. principaliter ui-
 34 dendum est. † Quarto & ultimo principaliter
 ter esset uidendum, an paries qui est in medio,

remaneat communis, uel ita una ex domibus.
 sed eius decissionē collige ex his quæ not. Bart.
 in l. prima de seru. lega. & quæ dixi plenius
 suprà de seru. tit. iteris seu aditus. uer. sed
 reallūme istam q. dic ut ibi.

De stillicidio seu tecto.

Cap. 41.

Stillicidium & tectum an idem significant.

- 1 Tecti seu stillicidij appellatione, an ueniat solum il-
 lud, quod est de tegulis, puta cuppis, lastis, an
 etiam ueniat illud, quod de plumbo existit.
- 2 Stillicidium siue tectum an uicini que licitū sit ex
 tra parietem pro libito uoluntati porrigere.
- 3 Stillicidio siue tecto an luminaria facere licitū sit.
- 4 Suprà stillicidium an sit licitum ædificare, uerbi
 causa, solarium, sicut uenetis fit, hortulos, sicut
 in Catalonia, crustationem, sicut in ciuitate
 Neapolis.
- 5 Domus uersus uiam publicam per directum, si qui
 spiam habeat cum stillicidio casitante supra so-
 lum publicum, & uicinus habeat domum conti-
 guam a latere de pressiore, ac ipsam altius eleua-
 uerit, quam sit alia domus sui uicini, an facere
 possit, quod aqua stillicidij sui super uicini stillicidij
 casitet, uel e contra.
- 6 V usufructuarius aditū an ipse altius tollere possit.
- 7 Domus una si habeat plura solaria diuersarum per
 sonarum, ita quod quando pluit, descendit aqua
 ad solarium inferius, an possit cogere dominum
 superiorem ad ipsum suis sumptibus reficiendū.
- 8 Domino tecti an liceat ligare tectum, siue tegulas,
 siue plumbum, siue tigna alteri domui.
- 9 Debitor meus si quidam sit, & in executione
 sententie feci ipsum pignori, an poterunt
 pro pignore capi tegulæ domus, uel plumbum,
 uel ligna.

L I C E T de stillicidio plura dixerimus su-
 prā, de seru. stillicidij auertendi in tectum
 uel aream uicini, & in seru. stillicidij nō auer-
 tendi: tamen ut profectus ista materia habeat-
 ur, etiam hic aliqua snbiiciemus. Et sciendum
 est in primis quod stillicidium & tectum idem
 significant, ut probatur in l. j. de seru. urbano
 rum. prædiorum, & propterea dixi in rubrica,
 de stillicidio siue tecto. quauis in alia mate-
 ria senatusconsultus Syllaniani tectum aliter
 accipiat, ut l. j. §. eo autem tecto. ad
 Sylla. l. fina. de his quibus ut indig. & tectum
 dicitur a tegendo, quia domum tegit tegulari-
 um etiam appellari potest, ut probatur in l.
 1 Offilius ait tugurium. de uerbo. signifi. † Sed
 potest dubitari, an appellatione tecti seu stillicidij
 ueniat solum illud, quod est de tegulis, puta
 cuppis, lastis, an etiam ueniat illud, quod
 est de plumbo. Et dico quod sic. text. est cum
 gloss. in l. malum §. plumbum. de uerborum si-
 gnifi. Nam ibi dicitur, quod plumbum, quod
 pro tegulis ponitur, ædificij esse. & glossa
 exponit

exponit pro tegulis, quando loco regularum plumbum cooperit domum, ut sunt ecclesie Venerianæ. Adde tu ut est nobile palatium & Paduæ ecclesia S. Antonii, ex quo sequitur secundum gl. in d. S. plumbum. quod vendit: domo etiam ista tegule de plumbis veniunt, allegat l. fundi. S. que tabule de a. fio. emp. & ad hoc vide l. granaria & tegula. eo. ti. Item etiam appellatio ne stillicidij siue teſti, venit id omne, per quod domus seu edificium regitur, & aqua stillat, siue sit incruſtatio, sicut in ciuitate Neapolis etiam de paleis, sicut communiter sunt in villis, per ea que dixi. S. de seruit. stillicidij auertendi, in j. q. vbi declaratur quid sit stillicidium. Et ideo ista materia seruitutis loquens de stillicidio siue teſto, præcedit in huiusmodi stillicidij, siue teſtis. ¶ Quæro circa prædicta, an sit licitum vicini; stillicidium siue teſtum porrigere extra parietem pro libito voluntatis. Dic quod aut vult porrigere super solum vicini, & non potest: ut probatur in l. fin. S. Lucius. ibi, neq; stillicidium in vicini domo cadat de fer. urb. præd. Et est ratio, quia solum vicini debet esse liberum vsq; ad cælum. & sic cælum quod est supra solū, debet esse liberum. l. fin. in prin. ff. de fer. & l. pen. S. pen. quod vi aut clam. & ibi per glo. & l. si in rem S. pen. eo. tit. nisi esset seruitus stillicidij imposita. quo casu porrigere potest secundum impositam seruitutem; & non ultra, sed extra retroducere potest. textus est in l. seruitutes que in superſtite. S. stillicidium. ver. eadem causa. de seruit. urb. præd. & dixi supra de seruit. stillicidij in 4. q. Aut vult porrigere supra solum publicum, & tunc si quid istud, aut ex forma statuti vel consuetudinis introductus est in modum, secundum quod porrigi possit stillicidium, & ille modus seruandus est: ut probatur in l. j. cum gl. C. de edific. priu. & in l. qui luminibus. cum gl. de seruit. urba. præd. vbi sit mentio de forma edificandi Florentiæ. Aut nullus modus edificandi est statutus, & tunc teneo quod nullus possit de iure edi ficare porrigendo ipsum supra solum publicum, quia ita debet esse liberum solum publicum, sicut & priuatum: ut dicta l. finali, in principio. ff. de seruit. l. 2. S. tractatum. ne quid in loco publico. cum fin. Si vero esset consuetudo vel statutum in contrarium, sicut est communiter in his partibus, consuetudo est attendenda: ut supra dixi, & probatur in l. j. & ibi no. C. que sit lunga consuet. & in l. an in totum. C. de acqui. priu. & not. Angel. & in d. l. finali, de fer. vel nisi quis haberet potestatem a principe vel a regentibus ciuitatis: ut l. an in totum. & l. prohibere. Si plane quod vi aut clam. vbi vide Barto. & quod dictum est de statu, consuetudine, aut concessione, intellige verum, nisi fieret cū damno vicini. exemplum, vicinus habet penum a latere subterraneam, & ex solo publico recipit lumen, quia ibi habet vnam fenestram: si alius vicinus porrigeret suum stillicidium, puta per duos pedes, aqua ex stillicidio cæsaret in penū vicini. nam hoc casu non possit tale stillicidium porrigere super solum publicum: quia statutū,

vel consuetudo, aut licentia de edificando supra solum publicum, intelligitur in dubio sine damno vicini. l. secunda. S. si quis a principe. & in S. merito. ne quid in loco publico. & in l. nec aus. C. de emancip. lib. cum similibus. & ita alias iudicati vidi in ciuitate Veronæ. Aut quis vult edificando stillicidium porrigere supra se pulchrum seu monumentum: & tunc non potest. casus est in l. si item. S. penult. quod vi aut clam. vbi est text. magistralis in ista materia, quem omnino vide. ¶ Quæro secundo an in stillicidio seu teſto sit licitum facere luminariam. Et breuiter dic regulariter, quod sic, quia quatenus se domus extendit & teſtum, licitum est facere fenestram a parte superiori: quia illud solum vsque ad cælum debet esse liberū ad vsum eius, cuius est solum. dicta l. si vitem. S. penult. mo. & dicta l. finali, de seruit. cum similibus. ac etiam, quia in suo quis potest facere fenestram regulariter probatur in l. altius. C. de seruit. & ibi nota. nisi fieret illa fenestra causa videndi teſta domus vicini, & ex hoc nullam vilitatē percipiat. & sic potius ad emulationē vel despeſtū vicini. arg. l. opus. ff. de operib. pub. no per Baldum & Doct. in dicta l. altius. ibi dicunt: idē fieret causa videndi puellam vicinā: de quo plenius dic, ut infra dicam de fenestra siue balcone. ¶ Quæro tertio, utrum supra stillicidium sit licitum edificare, puta solarium vel nec narium sicut Venetijs siue hortulos, sicut fit in Catalonia, vel crullationem, sicut fit in ciuitate Neapolis. Et dico breuiter, quod sic, nisi fieret causa emulationis, vel despeſtus, vel puellæ; per ea que dixi in præcedenti. ¶ Quæro quarto, quidam habet domum versus viam publicā per directum cum stillicidio cæsante supra solum publicum: vicinus habet domum contiguā a latere depreſſiore, ipsam altius leuauit, quā sit alia domus sui vicini: an possit facere quod aqua stillicidij sui cæsaret super stillicidium vicini vel econtra. & teneo quod non, si non debet sibi aliquam seruitutem: quia regula est, quod licet in suo edificare, dummodo non mitrat in alienum: ut l. quemadmodum. S. si protectum, ad l. Aquil. & l. si vitem. S. qui ad ianuam. quod l. vi aut clam. Debet ergo ille, qui habet altius stillicidium, diuertere aquam per vnum canale, vel aliter quatenus se protendit stillicidium vicini, quod est inferius: ita quod illa aqua non cæsaret supra stillicidium suum, sed supra solum publicum: quod no. quia istum casum habui de facto Veronæ. ¶ Quæro quinto, an usufructuarius ædium possit altius tollere. & dicas quod non: licet nō obſcuret lumina domus: est ratio, quia per hoc teſtum magis turbatur, quia vetus magis percutit: ut est text. cum glo. in l. æquissimū. ¶ Quæro sexto, utrum Nerva eum cui de usufru. ¶ Quæro sexto, est vna domus habens plura solaria diuersarum personarū, an si teſtum est fractū ita, quod quando pluit, descendit aqua ad solarium inferius, possit cogere dominum superiorem ad ipsum restituendum sumptibus suis, scilicet superioris. Dicis quod sic: ut probatur in l. eum debet

4. Usfructuarius. Differt usufructus ab emphyteota: quia ille habet vtile dominium, iste solum ius vtendi. Item differt ab usufructuario: nam is cui nudus vsus fundi datur, nihil valet vltcrius in eo, nisi vt oleariis, pomis, feno, & huiusmodi vtatur, ad vsum quotidianū, & in eo moretur, sed nulli alij ius quod habet, aut vendere, aut locare, aut gratis concedere potest, sed usufructus sic inſtit. de vsu. & ha. S. j. Multo magis differt ab usu non iuris, sed facti, quo fratres minores vtuntur, in quo usufructuarius nullum ius habet, sed tantum factum pro necessitate vitæ: de ver. sig. c. exiit qui seminaret, lib. vi. propter ea additur verbum fructus & adde Corn. in j. vol. consi. 164. & in 2. consi. 8. & consi. 187. & in 3. volu. consi. 195. & in 4. consi. 249. & Alex. in 3. volu. consi. 188.

hère columnam. de feruit. urban. præd. iuncta l. & si forte. §. etiam. si feruitus vend. & ad hoc videtur omnia quæ dixi supra in ferui. stillicidij non auertendi, & in feruitute oneris ferendi, ver. hu. ius autem fer. & ver. sequen. ¶ Quæro septimo, an liceat domino tecti ligare tectum siue regulas, puta cuppos, siue plumbum, siue tigna alteri. Et dicas quoddam non: quia hæc ligari prohibitum est per senatusconsultum: quod alias præstari non potest, quàm ut ædibus detrudere vel subducere: ut est tex. in l. cetera. §. hoc senatus. supra. de leg. j. de quo dic. ut ibi. ¶ Quæro octauo, & ultimo, quidam est debitor meus, feci ipsum pignori, puta in executione sententiæ. iuxta not. in l. a diuo Pio. §. in venditione. de re iudi. cum sequenti. an poterunt pro pignore capi regulæ domus, ut sunt plumbum, vel cuppi, vel signa: dic. quoddam non, ut est casus in dicto §. senatus. & ratio est, ne vias deformetur ruinis: ut l. si. ne quid in loco publico. & no. per Angel. & Doctores in d. §. senatus. Cetera circa istam materiam vide quæ plene scripsi, ut supra in feruitute stillicidij auertendi, & in feruitute sequenti. & adde quæ dicam in seq. ferui. & c.

De ostio seu porta.
Cap. 42.

- 1 Ostium de nouo versus fundum vel domum vicini in suo pariete proprio, an quisquam vicino inuito facere possit.
- 2 Stillicidium supra solum vel aream vicini, verbi causa, per tres pedes si quis habeat, an tunc in muro proprio ostium facere possit causa veniendi ad ipsum solum, siue aream.
- 3 Domum suam per directum versus viam publicam si quisquam habeat cum stillicidio protendente, verbi gratia, per tres pedes supra solum publicum & vicinus habeat aliam domum per indirectum a latere, & velit facere ostium in muro suo proprio, causa exendi de domo sua per solum publicum, quod est sub vicini stillicidio, nunquid possit.
- 4 Stillicidium domino non est licitum claudere locum in feruorem sub stillicidio, neque ipsam tanquam proprium occupare.
- 5 Domum unam si aliqui habeant, quam diuiserunt, & vni contingat in diuisione una pars cum curia: alij alia pars domus, quæ pariete diuiditur: an si prius erat ostium in dicto pariete, & diuisio nis tempore nihil de ostio dictum fuit, vel si tectum, quoddam clausum flet, an possit alter cogi, & pariete siue muro claudat.
- 6 Vicinus si vicinum turbauerit in veniendo ex aliquo ostio ad suam curiam, an possit cogi ad cauendum de amplius non veniendo.
- 7 Area alicuius domini an possit claudere aream vicini ex parte sua versus curiam ianua tabulis asfigenda: ita quod area domini in aream exire non possit.
- 8 Insularius alicuius domus an possit domus alterius alicuius anteriorem vel posteriorem claudere.

- 9 Ostium ianua an possit alicui legari, vel in executione sententiæ pro pignore capi.
- 10 Civitatem aliunde quam per portas sub pœna capi in egressu non licet.
- 11 Vestibulum quid proprie sit.

Q V I D A M aperto pariete domus suæ, quatenus stillicidij rigor, & tignorum protectum competebar, ianua in publico aperuit, nūquid possit dicat quoddam sic. ut est tex. in l. si. §. Lucius de ferui. vr. præ. & dicit ibi gl. q. ita faciunt omnes Veronenses, qui aperunt portas versus viam publicam. & verū dicit, quoddam olim ita faciebant, sed hodie perierunt intra domū. ultra vero stillicidij rigorem, & tignorum protectum non liceret ianua in publico aperire: ut probatur in dicta l. Lucius. a contrario sensu, nisi esset consuetudo in contrarium, sicut esse solebat in ciuitate Veronensi, per ea quæ dixi in precedenti rub. in j. q. & idē iuris est: dico, quādo quis haberet stillicidiū domus suæ supra domum vel aream vicinam quatenus rigor stillicidij & tignorum protectus extenderetur, & nō ultra poterit ianua suam in solo vicini aperire. per d. §. Lucius. quod est nō. Circa quæ adde quæ dixi §. de feruitute stillicidij auertendi, in 8. q. ¶ Sed dubiū est, an quis potest in suo pariete proprio facere ostium de nouo versus fundū ven domum vicini inuito vicino & Flor. in l. si. §. Lucius. de fer. vr. præ. per illū tex. dicit, quoddam licitum est, dummodo non protendatur ultra illa stillicidia. Petrus autem de Papia in sua prædica, in ultimo libro suo, in glo. antepen. in fin. dicit, quoddam in proprio pariete quis potest facere ostiū de nouo, inuito vicino, si ius vicini non læditur: per not. in d. §. Lucius. de hoc concludendum est, ut dixi supra de pariete seu muro, ver. sed nunquid vicinus poterit in muro suo facere ostium, vbi omnino vide. ¶ Vbi adde, q. licet quis habeat stillicidium supra solum vel aream vicini, puta per tres pedes, iuxta l. feruitutes quæ in superficie. §. stillicidium. de fer. vrb. præd. nec est necesse, quoddam habens stillicidiū pro eo intret fundum vicini, quia aqua omnino descendit & discutrit sine damno suo: an tunc poterit facere ostium in muro proprio causa veniendi ad dictum solum siue aream, puta quia ex eo appetit vult ire forte ad viam publicam? Et teneo quoddam non: quia illum solum siue aream vicini quatenus protendit rigor stillicidij recipiendi, ut d. §. stillicidium. & habetur in l. fin. in prin. de ferui. tamen non debetur feruitus aditus seu itineris, quæ est diuersa a feruitute stillicidij: ut patet per ea quæ dixi supra de feruitute. ita seu aditus. Et propterea illud quoddam dixi supra de pariete seu muro. in versic. sed nunquid vicinus qui habens stillicidium supra solum vicini, si solum inferius debet tantū feruitutē stillicidij recipiendi, potest facere portā in muro proprio cā veniendi ad illum solum pro suo stillicidio tū intelligo qū potest esse aliqua necesse: exemplum. quando sunt domus contigæ & in medio

dio earum castant stillicidia: uel si a parte mea est domus cū stillicidio, & a parte vicini est murus distans forte per unum pedem uel duos: iuxta l. si fin. regun. nam tunc inter duos dictos parietes potest aqua marcescere & destruere fundamenta parietis. Nam hoc casu uel simili posset quilibet dominorum facere portam in muro suo caua ueniendi a l. illum ingressum: qui est inter utrumque vicinum, & ita aliās uidi iudicari. Sed si calicaret, illud est dubium: puta quia a parte mea stillicidium, a parte vicini est solum tantum, siue area domus suæ: tunc non possunt facere ostium siue portam causa ueniendi ad solum uel aream vicini: & quatenus proteridit rigor stillicidiorum meorum, per prædicta, ne etiam detur mihi occasio seu facultas eundi per fundum vicini: quod non est permisum: ut habetur in d. l. diuus. de ser. vrb. præ. nam per agrum alienum transire fas est, ius nō est. & fas diuina lex est, ius nō est humanum: ut est text. dist. i. omnes l. i. Alia est q. de solo publico huiusmodi. Quidam habet domum suam per directum uetus uiam publicam cum stillicidio protendente, puta per tres pedes supra solum publicum: uicinus habet aliam domum per indirectum a latere: uult facere ostiū in muro suo proprio causa exeundi de domo sua per solū publicū, quod est sub stillicidio vicini sui, nunquid possit? Et breuiter dico, q. sic. Nam licet vicinus habeat stillicidium suū super illa parte soli publicitatem illud solū inferius propter hoc non desinit esse publicū, quin possit per ipsum & quemcūq; alium transire: per l. via publica. de uia pub. cum ibi no. comū & l. ediles. in fi. quæ est lex Græca eo. tit. Nam de iure, cōi non dicitur esse licitum facere edificiū supra solum publicū: arg. l. si. in prin. de ser. & §. 2. in tractatu, ne quid in loco publ. Sed de consuetudine seruatur contrariū: quia quilibet porrigit stillicidia sua pro uoluntate supra solum publicum: sicut dicit etiam gl. de porticib. in rub. C. quæ sit longa consue. & per istam consuetudinē a non fit, q. locus inferior sub stillicidio efficiatur illius, cuius est stillicidium: & ideo licitum est unicuique transire per dicta loca publica, quæ sunt sub stillicidiis & ita uidemus per omnes obseruari. ¶ Ex hoc etiā sequitur aliud, quod non est licitum dñō stillicidii claudere locū inferiorem sub stillicidio, neque ipsum occupare tanquā propriū. & ita aliās in questione facti obtinui in ciuitate Veronæ. qd est no. ¶ Sed circa prædicta dubitari potest: quidam habebant vnam domum, quam diuiserunt, vni contigit in diuisione una pars cum curia: alii alia pars domus quæ diuiditur parete. dixi supra, quod in partē illo non potest fieri ostium. quid si prius erat ostium in dicto pariete tpe diuisionis, & nihil de ostio dictū fuit, uel est dictū q. sit clausum: non possit cogi, q. claudat partē siue mure? Et uidetur q. sic, ut tollatur domino ostiū facultas ueniendi ad aream vicini: per no. in l. diuus. de ser. rust. præ. & per ea quæ dixi supra in uerbi. cui. Adde in contrarium, q.

non possit cogi ad claudendum: quia nemo in suo labore cogitur ut l. i. in fin. de aqua plu. arcen. & ibi not. ¶ Sed si turbauerit vicinum in ueniendo ex dicto ostio ad dictam curiam: uideretur quod possit cogi ad cauendum de nō ueniendo amplius, per l. harum. & l. agi. si fer. uen. In hoc puto sic esse considerandum: Aut est actum expresse tpe diuisionis, quid sit faciendum de dicto ostio, & istud est seruandum. l. iuris gē. §. prætor ait. ff. de pact. Aut nihil est actum: & tunc aut nihil noui facit, neq; turbauit uicini, hoc casu non tenetur ad aliud, quia diuisio cōetur esse facta, ut nihil noui sit. Nemo enim in suo labore cogitur regulariter. etiam si debeat seruitutem, ut probatur in d. l. i. §. fin. de aqua plu. arc. & ibi hoc no. & habetur in l. quoties. la. j. §. 1. de seruit. nisi in seruitute oneris ferendi, ut l. eum debere columnam. de seruitut. vrb. præd. & dixi plene de seruitute oneris ferendi. Aut aliquid noui facit, puta quia aperiendo ianuam turbauit uicinum in eius curia, & tunc aut debetur seruitus, quia promissit nō aperire ostiū, & semper tenere ipsum clausum, & cauere cogitur de amplius non impediendo, seu turbando, uel de non aperiendo illud ostiū, per no. in d. l. harum. & legi. si serui. uen. & per not. per Bart. & Doct. in l. si prius. de noui. ope. nuncia. Aut nulla seruitus est promissa vel debita. & tunc et hoc casu post turbationem cogitur cauere, sicut in interdito, uti possideris. ut probatur in l. unica. C. uti possideris. & est text. cum glo. in l. i. §. hoc interdicto. in l. quæ situm ff. de itm. actiūq; priua. & no. Bar. in l. i. §. interdictum autem hoc. ff. uti possi. & Sal. in d. l. i. in §. q. C. uti possi. ¶ Nunquid autem dominus areæ possit claudere areā uicini ex parte sua uetus curiæ affigendo tabulas ianuæ, ita quod dominus areæ non possit exire in aream suam? Et dico quod non, imo si affixerit poterit dominus ianuæ propria autoritate remouere, ut est text. in l. si uitem. §. qui ad ianuam. quod ui aut clā. & probatur in l. quemadmo. §. si procectum. ad l. Aquil. ¶ Sed nunquid usufructuarius eidem possit aditum anteriorem uel posteriorem claudere? Et dicas quod non text. est in l. æquislimum. §. sed si ædium. de usufruct. ibi, uel aditus posticas uel uertere. & ita tenet ibi Flor. qui dicit per illum tex. quod usufructuarius uel inquilinus aditum posteriorem non potest immutare, nec loca aperta claudere, propter refugium tēpore necessitatum necessarium, ut aperiantur, propter conseruationē persone & rerum. Et ex hoc nota, q. usufructuarius uel inquilinus non potest in domo usufructuaria uel conductā facere ostium in porticu, si non est. Nam uulgo dici solet, quod huiusmodi ostium domum destruere uel si est, ipsum claudere nō potest, quia præsumitur esse utile domui, ex quo factū est. ¶ Item nunquid ianua ostii possit alicui legari, uel capi pro pignore, uel in executione sententia? Et dicas quod nō. text. est in l. certa. §. hoc senatus. el. 2. de leg. 1. & ibi not. facit ad hoc qd dixi in rub. præcedenti, in 7. q. ¶ Item notandum.

¶ Consuetud. Quot actus requiruntur ut quis dicat habere aliquid in cōsuetudinem? resp. quod in civilibus requiritur quod sint tot actus quot faciunt præscriptio nem. nam tres actus aut quatuor non faciunt cōsuetudinem, nisi sit legitime præscripta. ut no. gl. in d. c. cū ecclesia. de cau. possi. & pro. Verum est q. duo uel tres actus tuentur aliquam in possessione, quousq; sit dubiū. 17. q. 2. seruitiū. In criminalibus uero in troducitur per binum actū. ff. de inoffic. testa. l. nā & his. & ff. ad Syl. l. si quis. §. quod sub eodem testo. uide etiā Cor. i. uol. consil. 89. & in 2. uol. consil. 90. in 3. uol. 179.

Barthol. Capol.

domum, quod non licet egredi civitatem aliunde quam per portas sub pena capitis. text. est in l. ff. de rerum divi. de quo dicendum est, ut ibi, quia non est materia nostra. † Ultimo adde predictis, quod aliquando ante ostium est uestibulum, quod est locus quidam ante ostia utriusque domus, per quod habetur adiens, & recto cooperium. Et ut uestimento, sicut homo uestimento tegitur, text. cum glo. in l. arbor. §. de uestibulo. communi diuid. & ibi de hoc no. & habetur per Bart. in l. damni. §. cum parietis. de damni. infect.

De aditu seu itinere.

Cap. 43.

1 Promiserit si mihi quispiam, ut per aream suam in domum meam, uel ex domo mea per arcem suam ire possim, nec de plano aditus sit, quoniam area sua domo mea aliorum est, an scilicet, uel gradus, aut cliuis in meo, uel in suo facere debeam.

2 Si quis si mihi promiserit ut per aream suam in domum meam, uel ex domo mea per arcem suam ire agere possim, nec de plano aditus sit, quia area sua est altior domo mea, an scilicet, uel gradus aut cliuis facere debeam in meo uel suo? Et uidetur quod in meo: quia solus est facta promissio, quod possim ire uel agere per fundum suum: non autem quod in suo possim aliquid facere. Et pro hoc uidetur text. in l. super iter. in prin. de aqua plu. ar. Tamen contrarium est dicendum, uidelicet quod scilicet, siue gradus aut cliuis prope ianuam meam in solo vicini iure facere possim, dummodo ne quid ultra quod necessarium esset, causa itineris demoliat. text. est fin. in l. seruitutes que in superficie. §. si domo. de ser. urb. pre. & est ratio, quia si iter debetur, quia promissum est uel legatum in ea parte, qua nisi ope facto iri non possit, licet solidando & subtrahendo iter facere. l. si iter. ff. de seruit. generali. & probatur in l. refectio. cum ibi not. communia pre. Et quia ista materia itineris seu aditus est seruitus urbana, & de ea satis dictum est supra in seruitute itineris s. u. aditu. & est etiam rustica: reliqua referuntur in sequenti libro, in rubrica de seruitute itineris, ubi plura dicemus: & adde que dixi in precedenti rubrica in uer. sed nunquid aditus. & no. per Bar. & Docto. in l. quod conclau. in fin. de dam. infect. & quod not. in c. unico. de consecrat. ecclesie uel alta. libro sexto.

De claustro, seu conclauis.

Cap. 44.

- 1 Claustrum unde dicatur.
- 2 Conclauis in neutro genere, uel conclauis in feminino, quid sit.
- 3 Porticus quid proprie dicatur.

- 4 Homini priuato an super locis publicis uersus uias publicas edificare licitum sit: sicut communiter reperitur Pa. l. g. & Bononi. §.
- 5 Domus appellatio an porticum contineatur.
- 6 Statutum si puniat committere maleficium in domo, uel inuentum extra domum, an porticum etiam comprahendatur.
- 7 Duas domos si habeam habentes claustrum uel porticum communem in illarum aditum uel exitum: & unam simpliciter uendam, & aliam retinendam: erit ipsam claustrum.
- 8 Porticum uel claustrum cooperientem solum suum si quis habeat, & in alio requiescat, an dominum eius suum sit.
- 9 Porticum uel claustrum cum columnis si quispiam facere uelit, an possit imponere columnas, que minus ecclesie fuerint.

SCIENDUM est in primis, quid sit claustrum, conclauis, & porticus. † Claustrum dicitur, quasi claudens siue claudens: id est, priuans habitates in eo, ne passim uagari liceant. ita not. Archi. in c. 1. §. verum. in uer. si more. de stat. re. in 6. & est locus religiosus: ut in c. religiosus. de consue. & idem not. ipse Archi. 7. q. 1. c. 1. in si. uer. claustra. ubi et dicit, quod hoc dictum a quodam animali, cuius nomen est castor: quia cum sentit venatores, seipsum castrat. Claustra et dicuntur instrumenta que claudunt domum uel aliquam eius partem, ut ostia & porte, que non adherent: sed de nocte portantur ad claudendum: ut est text. cum gloss. l. l. fundi. in princip. super uer. claustra. de ac. empt. † Conclauis in neutro genere: uel conclauis in feminino, dicitur cella uel camera secreta, uel clauis alterius domus clausa, uel que sub multis clauibus continetur, uel ad quam per multas clauis uenitur. Alibi dicitur conclauis curia seu porticus inter duas domos: ut de dam. infect. l. quod conclauis. & habetur in c. ubi periculum. §. in eod. de ele. lib. 6. Alibi sumitur pro dormitorio. 12. q. 1. omnes. & ibi hoc not. Archi. uel secundum Bartol. in d. l. quod conclauis. in princip. conclauis dicitur domus discooperita inter duas domos in quodam solario supra terram: ut accipitur hic. Item potest dici camera bene firmata cum clauibus l. i. §. de inspiciendo. de uenire inspiciendo. & ita etiam potest capi d. l. quod conclauis. & ita etiam not. in l. foramen. de seruitutibus urbanorum prediorum. † Porticus uero dicitur locus cooperitus desuper, discooperitus antè. & hoc modo accipitur in d. l. quod conclauis. & in l. cetera. §. hoc senatus. de legat. 1. secundum Bartol. in d. l. quod conclauis. qui etiam dicit quod in cetera, que in unguam profercula dicuntur, possunt dici porticus. & hoc modo accipitur secundum gloss. in d. l. l. quod conclauis. † Circa porticum primo queritur, an sit licitum homini priuato edificare super locis publicis, uersus uias publicas, si ut communiter reperitur Pa. l. g. & Bononi. Et de iure dico quod non, quia in loco publico non est licitum priuato edificare. l. 1. & 2.

& per totum. ne quid in loco publi. cum simi. Sed de consuetudine seruatur contrarium quæ præuilet in locis ubi est. vt gloss. no. in rubrica. quæ sit long. consue. in fi. & pro hoc l. an in totum. C. de edifi. priua. & in hoc modus consuetudinis est seruandus. vt no. gloss. in l. an i. totum. 5 & in l. qui luminibus. de ser. urb. præd. ¶ Secundo quæro, nunquid appellatione domus contineatur porticus & videtur quod sic. per l. cætera. §. hoc senatus. de legatis primo. ubi ædes & porticus æquiparantur. Et sic factum est ut statutum puniens existentes extra domum de nocte sine lumine, non intelligatur punire existentes in porticu. secundum Bald. ibi. ad idem videtur esse text. in l. si quando. la. secunda. de operi. publi. Sed certe in contrarium videtur facere text. in l. cætera. §. hoc senatus. de leg. primo. ubi ædes & porticus ponuntur tanquā diuersa. Item quia domus consistit ex tecto solo. & pariete. vt l. eū qui æd. s. de vsu cap. sed porticus non est hu. usmodi. vt supra dixi. ergo & c. In hoc puto sic esse distinguendum: Aut porticus est coniuncta domui. & ei cæssa. & tunc appellatione domus continetur. per d. l. si quando. & per no. in cap. j. de consec. eccle. vel altar. in sexto. Aut non est coniuncta vel affixa domui. & tunc secus. per prædicta. ¶ Et ex hoc infero ad decisionem statuti punientis committentem maleficium a in domo. vel inuentum extra domum. an compræhensur porticus: quia aut extra domum. & non coniuncta vel affixa domui. & nullo modo compræhensur. Aut est coniuncta vel affixa domui. & tunc aut statutu loquitur per dictionem. in puta. quæ dicitur. qui delinquit in domo. & tunc non compræhensur porticus. quia dictio In. significat in loco. & requirit rectum locum. vt l. j. §. in flumine. de flumin. & probatur l. is qui §. primo. coniuncta l. secunda. §. pri. de religiosis. Nam aliud est porticus propriæ. dato quod sit coniuncta domui. aliud est ipsa domus. intelligendo de porticu in frons. id est. discooperto ante. secus in superiori parte supra porticum. in qua habitatur: quia illa dicitur propriæ domus. & pro hoc facit l. filius lani. de serui. urb. præd. & quod ibi notat Baldus & Florianus per illum text. qui dicitur. quod non est idem iuris. vt de scalis & de muro. vnde scalæ quæ sunt foris extra ostium. non continentur appellatione domus. & sic maleficium. quod fit in scalis exterioribus non videtur esse factu in domo. Aut statutum loquitur per dictionem Ad: puta si quis fecerit insultum ad domum. tunc comprehenditur etiam faciens sub porticu. quia dicitur esse ad domum. id est. iuxta domum. per no. per gloss. & Doctorem. in l. quidam Hiberius. de seruitutibus urbanorum prædiorum. & ibi hoc not. Rosa. in l. præsent. circa principium. de his qui ad eccle. consue. & in dicta l. cætera. §. hoc senatus. de legat. j. & ibi per omnes Doctores. ¶ Tertio quæro. habeo duas domos habentes claustrum vel porticum commune in medio illarum ædium: vnam simpliciter vendi. & aliam retinere: cuius erit claustru vel por-

ticus? Dic quod debet diuidi. & medietas a latere emptoris erit sua. alia medietas a latere meo erit mea. ita no. dicit Bart. in dicta l. quod conclauē. per illum text. cum gloss. fina. quæ incipit. per hoc apparet. facit pro hoc quod not. Bald. in cap. primo. §. si quis. de manfo. in §. colum. versic. quid si quædam plateola est in medio. in titu. de controuer. inuesti. in vsib. feud. sed Ang. in l. quod conclauē dicit hoc procedere. quando in vtraque domo esset ostium. per quod deueniunt in dictum claustrum & exitur. sed si in vna domorum tantum esset ostium. per quod iuratur. & exitur in claustrum seu porticum. tunc claustrum seu porticus erit illius tantum. cuius est domus ostium habens. quod tene menti. ¶ Quarto quæro. quis habet porticum vel claustrum cooperiens solum suum. & requiescit in alieno. an dominium eius sit suum. Dic breuiter. quod si ista duo concurrunt. scilicet quod cooperiatur solum suum. requiescat in alieno iure seruientis. tunc claustru siue porticus dicitur suum. vt dicta l. quod conclauē secundum Barto. Angelum. & Docto. ibi. alias si ista duo non concurrant. esset illius in cuius solo requiescit. l. quemadmodum. §. fina. ad l. Aquil. secundum Docto. in dicta l. quod conclauē. quod est not. ¶ Quinto & vltimo quæro. quis vult facere porticum seu claustrum cum columnis. an possit imponere. columnas. quæ fuerunt vnius ecclesiæ. Et dicas breuiter. quod si est porticus seu claustrum priuati hominis. seu laici. & non potest text. est cum gloss. in c. ligna. in fin. de consecratio. distinct. j. & habetur in cap. cum ad hæc. de reli. do. Sed si esset porticus seu claustrum alterius ecclesiæ vel monasterii sic. vt est text. in dicto c. ligna. & in cap. sequen. & ibi per Ar. h. dia. & habetur per Docto. in dicto c. ad hæc. & per Alberti. de Rosa. in aut. multo magis. de sacrosanct.

De penu. Cap. 45.

- 1 *Penum subterraneam si quispiam habeat. quod a parte superiori in solo publico lumen recipere veli. nunquid possit.*
- 2 *Penum subterraneam si quispiam facere veli. et fodere subitus solum publicum. vel domum vicini. nunquid possit.*
- 3 *Penum subterraneam si velim facere. quatenus se proleudi solum meum. vsque ad finem soli vicini. nunquid possim.*

1 **Q**UIDAM ¶ habet penum subterraneam. vult recipere lumen a parte superiori in solo publico. nunquid possit? Et videtur quod non: quia in alieno quis non potest facere fenestram. l. quemadmodum. §. si proleudi. ad l. Aquil. Item quia non potest in re communi facere inuitio locio. l. quidam Hiberius. & ibi not. Docto. de ser. urb. præd. & dicam infra de fenestra & balcono. Item quia in solo publico non est licitum ædificare. l. j. & 2. ne quid in loco publico. & istud teneo

a Maleficium. Maleficium dicitur quodcumque crimen. vt furtum. rapina. & huiusmodi. vt in l. t. de obli. quæ ex delicto na. Est etiā quasi maleficiu. no cumentu quod fit proximo pter propolitu: vt in l. t. de obli. quæ ex quasi de lict. na. per totum.

b Dominium. Dominium est ius habendi. possidendi. fruendi. & vtendi. ac disponendi de aliquo re pro libito voluntatis. vel secundum aliquem determinatum modum a quadam superioritate vel auctoritate diffinitu. & vide Ale. in j. parte summæ. & Corn. j. vol. consi. 98. & Alex. de Imol. 3. vol. consi. 78. in 2. col. §. sentio tamen.

Barthol. Capol.

- teneo de iure: sed de consuetudine vidi seruari contrariū: quia quilibet pro libito voluntatis recipit lūmē penoris ex solo publico. quē consuetudo seruanda est. l. an in totum. C. de adi. pri. & pro hoc gl. no. in rub. C. quā sit lon. cōsue. in fi. quā loquitur de porticib. vt dixi in rubr. præcedendi, & in rub. de ostio. vers. alia est q. C. redo tamen, q. per iudicē cogi possit ad faciendū feratā desuper vel aliā cooperturam de ligno propter transeuntes. ar. l. qui foueas. ad l. Aquil. & ita obseruatur in ciuitate Veronæ. a Quid si vnus vult facere penū subterraneā, & fodere sub tus solū publicū, vel domū vicini, nunquid possit? & dicas q. non: quia sicut solum vnus debet esse liberum vsq; ad cælum. l. fi. in prin. de ser. ff. & l. si vitē. §. pen. quod vi aut clā. & l. altius. C. de ser. ita debet esse liberum sub terra. vt in d. l. altius. Itē pro hoc l. venditor. §. si constat. com mu. præd. & l. diuortio. §. si vit in fundo. sol. ma tri. Itē quia nō habet ad thesaurum a inuenien dum in solo alieno. l. vnica. C. de thesau. lib. i. r. Itē quia speciale est in venis cotareis & marmo reis: vt l. cunctis. & ibi gl. C. de metal. lib. io. cō iuncta l. j. & l. quosdā. eod. tit. quā dicit, q. propter publicā vtilitatē licitum est marmora & simi. lub fund. alieno fodere, dūmodo dominus non patiatur dānum. de quo vide omnino quod not. in l. inter publica. in 6. col. de verb. sig. in §. publica. ergo in alijs secus est ius commune. i. ius singulare, & l. quod vero. ff. de leg. §. Sed qd si volo facere penum subterraneā, quatenus se protēdit solum meum vsq; ad finē soli vicini, nū quid possit? Et videtur q. nō: quia qui foueā fa cit iuxta fundum vicini, debet tantum relinquere, quantum est profunditas foueæ. tex. est in l. fi. ff. fin. regund. & maxime hoc videtur proce dere, vbi in medio esset fundus cōmunis vel vi cini propter eius periculum. vidi tamē obserua ri cōtrarium: quia quilibet facit penum in suo, quatenus durat solum suum. dūmodo vicinus dānum non patiat. pro hoc l. fluminum. §. fi. de dāno infe. & forte illa l. fi. voluit loqui de si mili fouea. quā habet nomen speciale, sicut est penus: sed de illa tantum fouea, quā stat in suo tantum simplici nomine: & propterea nō habet locum etiam in puteo, qui habet foueā profun dam: quia perdit nomē foueæ, & assumit nomē putci. pro hoc videtur text. in d. l. fluminum. §. pe. & ita communiter obseruari vidi: de hoc ē dicam aliquid §. de puteo & de fouea.
- 3** *Domum inter feudatariam & domum domini & vna curia sit, seu plateola, quomodo diuidatur.*
- 4** *Aqua cadens in curte mea naturaliter, & de per se, si ad curiam tuam discurrat, an tibi in cur e tua aliquid facere licitum sit, vt aqua discar sus impediatur, & in curie tua remaneat.*
- 1** **C** V R I A ¶ dicitur planities terræ, & de ista h. eloquimur: alius modis assumitur curia: vt not. Ar. l. ii. q. j. si quis clericus. ¶ Si quis ha bet domum cum tribus vel quatuor clusis, & in medio earū sit vna curia siue curtis, in qua for te est vnus puteus, & in quolibet dictorum clu forum est vnū ostium, & viderit siue legauit vnū ex dictis clusis, siue curiam, an legatarius siue emptor possit vti dicto ostio, ex quo veni tur ad dictam curiā, & sic an possit exire per di ctum ostium ad curiā præd. clā causa veniēdi ex dicta curia, puta in viā publ. cū, vel causa hauriē di aquā ex puteo, qui est in d. curia, vel alia de causa? Et dico breuiter, q. nō: quia in emptione vel legato via vel iter non venit, nisi fuerit ex pressum. l. in vendendo. de contrahen. empt. & idē si essent plures fratres vel consanguinei qui diuiderent vnam domum, quā haberet plures partes: & in medio earum esset curia, quā vni in diuisione contingeret, alius pars dictā domus cū curia, vel aliq. dux partes sine curia, hi qui ha buerunt partem domus sine curia non p. tuerunt per partes suas venire in d. curiā aliqua de causa: & ideo cogi poterunt, vt claudant ostia siue portas quę sunt in dictis clusis vers. s. d. cu riā. & pro prædictis omn. ibus vide text. & quod ibi no. Bal. & Flo. in l. si fundum. §. quācunque. de ser. vrb. præ. quod no. quia quotidianum, & bis habui de facto. Adde prædictis quā dixi §. de seruitute itineris seu aditus. & §. de pariete siue muro. ver. sed nunquid vicinus poterit in muro suo facere ostium. & supra de ostio siue porta. vers. sed dubium est si quis potest. ¶ Quid si in ter domum feudatariam & domum domini est vna curia seu plateola? dic q. per chordulā diui di debet versus domum domini, & illa dimidia erit sua: alia dimidia versus domum vassalli, erit vassalli: sicut fit inter duos proprietarios. vt no. Bar. in l. quōd conclaue. de dam. in fec. & dixi §. de claustro siue porticu. in 3. q. & ita no. Bal. in c. j. §. si quis. de manso. in tit. de controuer. inue str. in vli. seu. qui dicit hoc procedere, si pati tur diuisionē. Curia aliquando enim est ita mo dica, q. diuidi non potest. & tunc de ea idem est dicendum, quod de vestibulo. l. si vt certus. §. si. commo. & l. arbor. §. de vestibulo cōmuni diui. de quo vestibulo dixi §. de ostio siue porta i. fi.
- 2** ¶ Sed quid si aqua cadēs in curte mea naturali ter, & de per se, discurrat ad curiā tuā, an sit tibi licitum in curte tua aliqd. facere, pp. qd discar sus aquā impediatur, & remaneat in curte mea? Et dicar quōd sic. Argu. l. j. §. sunt qui putant. nequid in lo. pub. & ita Paul. de Cast. in l. quor ties. la. j. de seruitute. & dixi vobis §. in 4. diui sione seruitutis, vers. fi. & primo videamus. ibi. & hoc

Ad thesau.
vtrum inueniē
thesaurū teneat
ur restituere?
Respond. quōd
si in tuo solo in
uenit, sic tuum
erit: si vero in
alieno solo & a
casu, medietas
erit tua, & alia
medietas erit
domini soli: si
vero data ope
ratōū erit do
mini fundi. in
stit. de re. diui.
§. thesauros. &
C. de thesa. l. v
nica. nec est ve
rum quod dicit
gl. in c. si quid.
14. q. 5. quod in
uentus in loco
sacro vel reli
gioso sit inuen
toris. sed erit se
cundum distin
ctionem prædi
ctā: vt expresse
patet in dicto
§. thesauros.

De curia siue curte. Cap. 46.

- 1** *Planities terre quid dicatur,*
- 2** *Domum si quispiam habeat cum tribus vel qua tuor clusis, & in earum medio vna curia, siue curtis existat: in qua forte est vnus puteus, et in quolibet dictorum clusorum est vnū ostiū, et ipse vendat, seu leget vnū ex dictis clusis, siue curiam, an legatarius, siue emptor dicto ostio vti possit, ex quo ad dictam curiam ve nitur.*

hoc sequitur. & adde tex. in l. 2. §. si quis in suo. & ibi Bartol. ne quid in loco publico. quod tene menti.

De puteo, cisterna, & lauello.

Cap. 47.

- 1 Domum inter feudatarij & domum domini si unus puteus tantum existat, cuius aqua non sufficit utrique, quis præferatur.
- 2 Puteus communis si inter duos vicinos sit, an diuidi possit, & quo iudicio.
- 3 Vicini cuiusvis vel loci an ad locum communem, ut puta furnum, contribuere teneantur.
- 4 Communitas seu vicinia si habeat unum puteum, vel furnum, vel porticum communem, qui purgatione vel refectione eget, & quidam ex vicinis collecta expensam euitare uolens usui vel commodo illius renunciare uelit, an possit.
- 5 Puteum si in domo mea aperiam, quo aperto uenia tui putei præcipue sint, an tenear.
- 6 Interdictum de fonte an illi competat, qui uti prohibetur puteo niuam aquam non habente.
- 7 Puteum vel cisternam, aut lauellum prope vicinifundum fodere an licitum sit, nullo spatio interposito.
- 8 Cisternam si quis aperuerit, uel foderit, & eam non cooperuerit, cecideritq; bos, uel asinus in eam, an talis teneatur.
- 9 Cisternas habens si cisternas legauerit, an debeatur aqua in ea regione, in qua aqua uenalis est, ut est in regione Africa, & Aegypti.
- 10 Cisternas habentem an seruitus vel obligatio personalis sequatur.

I NTER ¶ domum feudatarij, & domum domini est unus puteus tantum, cuius aqua non sufficit utrique, quis præferatur? Et uidetur quod domini, tanquam habens maiorem partem: habet enim domum alteram pleno iure, & in altera feudataria nudam proprietatem arg. l. fancimus. circa prim. C. de do. & ita dicit no. Bal. in c. 1. §. si quis de manso. uer. quæro quid si inter domum de controuer. inuestit. in usu. seu. ¶ Sed quid si inter duos vicinos est puteus cõis, an possit diuidi, & quo iudicio? Dic quod potest, iudicio cõi diui. si solum eius sit cõe ipsorum uel vicinorum ipsorum a iudicetur, ut est tex. in l. 4. §. cõi diui & ibi Flor. qui dicit, si cõs esset, si ipsi haberent solū ius hauriendi aquam, quia forte solū in quo est puteus, sit publicus, uel aliorum. ¶ Sed quæro nunquid vicini ciuitatis, uel loci, teneantur contribuere ad locum cõem, ut furnum? Et uidetur quod sic per text. cum gl. in l. 1. ad l. Rhod. de fac. & ibi hoc tenuit Vbert. de Bobio, & Aib. de Ros. & pro hoc l. ad reparationem. C. de aqueduc. lib. 11. & l. ad portus. C. de ope. pu. & l. in structione. m. C. de fac. lan. & illud est verissimū, ut patet ex eis quæ statim dicam in seq. q.

¶ Sed pone, quædam communitas seu vicinia habet unum puteum, uel furnum, uel porticum communem, qui eget refectione, uel purgatione: quidam ex vicinis uolens euitare collectionem sine expensam collectæ, dicit quod uult renunciare usui uel commodo illius rei, queritur an possit. Ista q. formatur per Spec. in tit. de censi. §. 1. uer. item pone. quædam vicinia, ubi plene, & idem quasi de uerbo ad uerbum scribit Alb. de Ro. in suo trac. statutorum, in 1. parte, c. 35. & ponitur etiam per Flo. in l. cum fructuarius. de usufruc. & uide quod ponit Dy. in l. imperator. §. ceterum. de leg. 2. & l. 2. de Arc. in l. prætor. §. hoc edito. de dam. infec. In qua quid uidetur. quod renunciare non possit, & expensam euitare, per d. l. ad refectionem. & l. ad porticum. Item quia lex uidetur imponere onus incumbens domui non persone. arg. l. si. quæ incipit ediles. de uia pub. Item pro hoc, quia uasallus non potest se eximere seruitio domini, est renunciandum feudum. ut habetur per glo. ordin. in c. 1. §. similiter. in tit. de cap. qui cur. vendidit. & per gl. Iaco. de Bel. Nic. de Nea. & Doct. in c. 1. de uasallo qui cõ. consti. locat fundum. aliàs in uisibus seu. & per glo. & Doct. in c. quæ in eccle. extrā, de consti. & per Spec. in tit. de feu. §. quoniam. vers. 28. & per Bald. in c. 1. §. clausulis. in tit. de prohibi. feu. ali. & per Dy. & per Bar. in l. is cū quo. de aqua plu. arc. & per Flo. in l. si absente. & in l. cum fructu. & ibi omnino uide de usufr. In cõtrarium uidetur illa regula uulgaris, quæ dicit, quod pars potest renunciare iure iuri suo. l. si quis in conferendo. C. de pac. cum simi. Item pro hoc l. prætor ait. §. si. & quod i. ci. not. de dā. infec. Item l. si forte §. 2. si serui. vend. & d. l. cū fructuarij. Item quia si aliquid est de collegio, potest renunciare, & ab eo recedere. l. 1. in fi. de coll. illici. Item pro hoc totus tit. ff. pro dereli. & l. 2. §. vicennales ne quid in loco publico. Sed per decisionem breuiter sic distingue: Aut puteus uel furnus indiget reparatione ratione tpsis præteriti aut futuri. Primo casu tenetur indistincte contribuere, nec potest renunciare in dānum vicinorum. & est ratio, quia iam utilitate accipit ex usu, sicut alij vicini. unde sicut sentit cõmodum, ita sentire debet incõmodum: ut l. secundū naturā. de reg. iur. & c. qui sentit onus. eo. ti. in 6. Secundo casu quoniam ratione futuri tpsis, & tunc aut uult stare in uicinitate seu uicinia: & isto casu licet nolit uti puteo uel furno, quia forte habet unum in domo, tñ poterit cogi ad refectionem seu contribuendum: quia istud est onus impositum domui, & non persone. arg. d. l. ediles. de uia publica. itē quia puteus uel furnus sunt communes uniuerſitatis, non ut singulorum: in rebus uniuerſitatis non attenditur uoluntas unius, sed maioris partis. l. quod maior. ad mu. cum simi. Aut non uult amplius stare in uicinia uel in cõitate: & sic uult renunciare nedū usui putei uel furni, sed etiam uicinitati uel communis. & tunc teneo, quod non sit obligatus ratione futuri temporis: licet Alber. Flor. uideantur uelle, quod indistincte teneantur

con-

Barthol. Capol.

contribuere. & moueor per ea quæ dixi suprà pro parte negatiua. & adde quòd de puteo, lacu, & piscina reficiendis & purgandis interdictum competit. text. est in l. i. ver. pe. ff. de fonte. Et quid sit reficere & purgare, vide text. in l. i. §. reficere. §. purgandi. de riuis. † Quid si in domo mea puteum aperio, quo aperto uenę puti tui præcisę sunt, an teneat? Et dic quòd nō. text. est in l. fluminum. §. pe. ver. idem videmus. & ibi vide etiam. §. fin. cum duabus ll. sequen. & quod ibi not. de damno infecto. & l. i. §. denique. de aqua pluuię arcend. & Paul. de Castr. in l. si tibi. in fin. C. de seruit. † Sed nunquid interdictum de fonte competat illi qui uti prohibetur puteo viuam aquam non habente? Et dic cas non text. est in l. i. §. hoc interdicto. de fonte. & ibi omnino vide Bart. qui per illum text. dicit not. quòd statutum prohibens mulieres portare perlas, intelligitur de veris & naturalibus, non autem de fictis & compositis. Et ego dixi de hoc versu fin. l. mulieris. in princ. in i. o. & vlti. quæst. vbi posui aliqua de ornatu mulierum. Adde prædicta, quòd vendita domo non solum venit puteus, qui est in ea, sed etiā putealia, id est, quibus puteus cooperitur, & funes, quibus irahitur aqua, & quædam alia veniunt, de quibus omnibus vide in text. l. Iulianus. §. fina. cum l. sequen. de action. empt. & veni. etiā rota & fistula, ut l. qui fundum. §. fina. de cōtrahe. emptio. & omnia quæ dicta sunt suprà de puteo, habent locum in cisterna & lauello. Et sciendum est, quòd cisterna non habet aquam perpetuam nec uiuam. text. est in l. i. §. hoc interdicto. ff. de fonte. Et istud patet manifestè Venerijs, vbi sunt cisternę quæ tepissime deducuntur ad siccitatem. Lauellum autem intelligo locum in quo colligitur aqua pro pannis laundis vel animalibus potandis. † Sed an sit licitum fodere puteum vel cisternam aut lauellū, prope fundum vicini nullo spatio interposito? Et videtur quòd debeat dimitti tantum spatium, quantum est profunditas foueę. per l. fin. fini regund. Ego teneo contrarium: quia illæ non sunt proprię foueę, sed habent alia nomina specialia, ut dixi suprà, de penu. in fi. vbi vide. † Si quis autem aperuerit cisternam, vel foderit, & nō cooperuerit eam, cecideritq; bos vel asinus in eam: dic quòd dominus cisternę tenetur reddere precium iumentorum. quod autem mortuū est, ipsius domini cisternę erit: ut in c. 2. extrā de iniuriis & damno dato. & est casus notab. qui limitat materiam positam in l. si Stichus. de verborum obligat. uidelicet ut quod ex re mea superest, meum est, & mihi red di debet. l. solum. §. meum. de rei uendi. intellige, nisi ex culpa alterius pateat. ut ibi ita not. Ludo. de Ro. in dicta l. Stichus. in fin. qui tamē intelligit: quando cisterna fieret in publico. argum. l. foueas. ad l. Aquilia. secus in priuato, ut not. gloss. in dicto c. 2. de iniuriis & damno dato. † Vltimo, unus habet cisternas, legauit cisternas, an del. eatur aqua in ea regione, in qua aqua venalis est, ut est ī regione Africę, & A-

gypti: & dicit text. in l. Mela. §. fi. de ciba. lega. & not. Bart. in l. i. eod. tit. & sicut est Bononię, Ferrarię & Venerijs. & dicas quòd sic, siue habeat cisternas, siue non: est casus in dicta l. i. 10 † Sed quando habet cisternas, an tunc erit seruitus uel obligatio personalis? vide omnino text. gloss. & Bart. in dicta l. Mela. §. fin. & dixi plene suprà in princip. post diffinitionem seruitutis realis, in illa quæst. quomodo cognoscat. an sint seruitudes reales uel personales.

De cloaca. Cap 48.

- 1 Cloaca quid proprie sit, & quid eius appellatio-
ne nentat.
- 2 Statutum si distauerit, quòd si quis offenderit
aliquem in domo, puniatur in tantum: an offen-
dens in ostio, statuti poena teneatur.
- 3 Domo in sua priuata quis non potest exercere ar-
tem, per quam malus odor, seu sactor vicinis
fiat.
- 4 Cloacam inter ades meas & tuas, te etiam in-
uito, & contradicente, an de nouo mihi face-
re liceat, & si denunciat nouum opus, tuam
denunciationem contemnere possim.
- 5 Cloacę usum si aliquis habeat uicinali, uel pre-
cario, & uelut cloacam reficere, uel purgare,
an contra impediens, sibi interdictum cloacę
prohibitorium competat.
- 6 Cloacam facere in muro communi, inuito altero
socio, an uni socio facere liceat.
- 7 Cloacam facere in fundo uel domo sua an facere
licitum sit, & ex ea aquam in uiam publicam
mittere.
- 8 Aqua ductum loco cloacę usque ad uiam publi-
cam an facere liceat.
- 9 Vsum fructum in fundo uel cloacę publica si
quispiam habeat, & reficiatione, uel repa-
ratione indigeat, an istud onus ad ipsum spe-
ctet.
- 10 Ius agendi seu prohibendi aliquid an solum a di-
libus, uel habentibus curiam ciuitatis, uel a-
lijs competere habeat.
- 11 Priuato uel forensi an competat ius agendi, uel
prohibendi aliquid in actione populari.
- 12 Actio quęnam sit quę pro cloacis competat.
- 13 Interdictum prohibitorium & restitutorium
ad hoc ut competant, quæ necessaria sint.
- 14 Libellus & positiones in actionibus popularibus
quomodo formari debeant.

1 CLOACA † est locus concauus, per quē
colluues quędam fluunt: ut dicit text. in l. i.
§. cloaca autem. ff. de cloacis. qui subdit, quòd
cloacę appellatione, & tubus & fistula continē-
tur. & tubus dicitur foramen cloacę, ubi purga-
tur colluues aque: fistula uero est aliud genus
instrumenti ad idem, secundum glo. ibi. ex quo
no. secundum Bar. ibi, quòd appellationem cloa-
cę continetur etiam ostium cloacę. † Quod
facit ad q. ex statutis, dicentibus, quòd si quis
offen-

offenderit aliquem in domo, puniatur in tantum
ut offenderet in officio teneatur per Bar. quia
appellatione domus, continetur officium. & alia
quæ eidem sunt alia, etiam si protenderentur
extra domum. l. si aqueductus. de contrah. emp.
& l. j. §. si. cum l. seq. de act. & dixi aliquid in tit.
precedenti. intelligo tamen de officio intra clau-
suram existente: quia tunc non diceretur factum
in domo. l. j. §. flumine. de flumin. de quo dic. ut
per Bar. in d. l. j. de cloacis. & in l. cetera. §. hoc
senatus. de legat. j. & per Bal. in d. l. data opera.
Cui accus. non poss. & vide quæ plenius dixi
supra de claustris in iij. quæstio. Item cloaca
quædam est priuata, quædam est publica. l. j. §.
hoc autem. de cloacis. item sciendum est, quod
pætor introduxit duo interdicta. Vnū de cloa-
cis purgandis & reficiendis: & illud est prohibi-
torium, quia nemo debet prohibere reficere &
purgare cloacam. l. j. §. de cloacis. Aliud est re-
stitutorium, quia nemo debet aliquid in cloacis
mittere, propter quod deterior fiat. ut d. l. j. §. si.
& est ratio quia hæc interdicta pertinent ad sa-
lubritatem & tutelam ciuitatis. nam & cælum
pestilens & ruinas immunditæ cloacarum mi-
nantur. Item si non reficiuntur text. est not. in
d. l. j. §. j. de cloacis. & ibi vide glo. j. & adde glo.
not. in l. penul. §. penul. in ver. quem cæli quod
vi aut clam. quæ dicit, quod aer corrumpitur
apponendo sterces, vel cloacæ aperiendo: &
vide alium text. not. & singul. in l. ij. §. idem aut
si in public. cum glo. ne quid in loc. public. per
quem tex. cum gl. alijs iudicauit. ¶ Quod quis
non potest in domo sua priuata exercere attem
per quam malus odor seu fætor fiat vicinis: &
per prædicta teneo, quod non sit licitum priua-
to aperire, de die cloacæ, vel necessarium, aut
similia propter fæorem, sed de nocte tantum-
modo, nisi sub sit necessitas, & non alijs: quod
est not. ¶ Quæro primo circa istam materiam
cloacarum, an liceat mihi cloacæ de nouo fa-
cere inter ædes meas, & tuas, te inuito, & con-
tra dicente: & si denuncias nouum opus, possim
tuam denunciationem contrahere. Videtur quod
non, per ea quæ dixi supra, de penu. in 2. quæst.
& per totum titu. de no. oper. nunc. tamen con-
trarium teneas per l. j. §. si quis mihi purganti.
& l. fin. de cloacis. dummodo si in viam publi-
cam & velis cloacæ facere, facias permittente
illo cui viarum publicarum cura committitur.
ut d. l. fin. & ibi glo. & ita tenet Rosse. in suis li-
bellis, in tit. si vis cloacæ tuam purgare. in fi.
& vide tex. in d. l. j. in fin. & in §. deinde ait præ-
tor. cum sequen. & vide omnino l. de pupillo §.
si quis riuos. cum sequen. de no. oper. nunc. ubi
§ de hoc quomodo declaratur. ¶ Quæro secun-
do, aliquis habet usum cloacæ, ut clam, vel præ-
cario. vult cloacæ reficere vel purgare, an con-
tra impoñentes sibi competat interdictum cloa-
cæ prohibitorium. dic. quod sic. l. j. §. hoc inter-
dictum. el. j. de cloacis & ratio ponitur ibi. & d.
§. si quis riuos. ¶ Quæro tertio, an sit licitum
uni socio facere cloacæ in muro comuni,
inuito altero soc. de hoc dic. ut dicā infra de bal

7 neo seu stupa. & de necessario, &c. ¶ Quæro
quarto, an sit licitum facere cloacæ in tuno
vel domo sua, & ex ea immittere aquam in viam
publicam. & dicas quod sic, nisi ex illa aqua ma-
ligeretur minus habilis. ut est tex. in l. ij. §. si
quis cloacæ. ne quid in loco publi. & ita dicitur
fieri nimis habilis siue deterior, si usus eius
ad comedendum corrumpatur, hoc est, idem si
uel agendum: aut cum plana fue. ita, si non fiat,
vel ex molli aspera, aut angustior ex latiore, aut
palmaris ex sicca. ut est tex. in d. l. iij. §. deterior
autem. & vide in sequen. quæst. ¶ Quæro quin-
to, nunquid liceat facere aqueduc. loco cloacæ
vsque ad viam publicam? Et dic. quod sic. ut in
quæstio. precedenti: & ita obseruatur etiam de
facto. Sed aduerte quia post ductum prædictum
non est licitum mittere ad viam publicam ali-
quid fætidum, vel turpe, ut sterces, siue lanetur
latrina, ut est tex. in l. ediles. in fi. de via publi.
al. est in titu. de loco publico fruendo. pro hoc
glo. in l. pen. quod ut ait clam. & ideo non esse
licitum lauare in domo uteres, in quibus fuisse
vinum fætidum, vel alia vasa fætidia, si aqua il-
la veniret in viam publicam: quod no quia mul-
ti contra faciunt & male. Nam ediles currules,
vel qui propofiti sunt iuris publicis, hoc permie-
tere non deberent. ut dicit d. l. ediles. in fin. &
9 vide quod dicam in 7. quæstio. ¶ Quæro sexto,
aliquis habet usufructum in fundo vel cloacæ
publica, indiget refecione, vel reparatione, an
istud onus spectet ad ipsum. Et dicas quod sic,
& non ad proprietarium. ut l. si pendente. §. si
10 quid cloacarii. & ibi Flo. de usu. ¶ Quæro septi-
mo, an ius agendi seu prohibendi competat so-
lum edilibus vel habentibus curam ciuita-
tis vel alijs. Et dic. quod illis, quorum inter-
est, competit ius, puta quia sunt de eadem con-
trata. & istud est clarum: ut probatur in l. ij. §.
11 pen. ne quid in loco publi. ¶ Sed quid si nihil
aut parum interest priuati, puta quia est de alia
contrata? Et dicas idem, quia actio popularis
est. ut est glo. ualde not. in d. §. pen. quæ non est
alibi, secundum Angel. in l. in prouinciali. §. j.
de nou. oper. nunci. & communiter tenetur, ut
dicit Ioan. de Ana. in cap. qualiter & quando. el.
ij. in xij. col. de accusat. de quo vide per Docto.
in d. §. fin. ubi probatur hæc decisio. Sed quid si
esset forensis, & idem si nomine publico
agat, de quo dic. ut plene per Barro. & Docto. in
12 d. §. fin. ¶ Quæro octauo, quæ actio competat
pro istis cloacis. Dic. duo interdicta, unū prohi-
bitorium, aliud restitutorium, ut probatur in l.
j. in prin. de cloa. & dixi supra, circa principiu.
Et idem Ioan. in arbore sua actionum fecit duos
13 articulos, de his duobus interdictis. ¶ Quæro
nono, quæ sine necessaria, ut competat ista duo
interdicta. Dic. tria principaliter. Primū quod
sit cloacæ. sed quæ sit cloacæ, vide supra, in prin.
Secundum, quod aliquis prohibeat te volentem
purgare cloacæ factā, vel reficere, vel aliquid
est immisum, in quo usus cloacæ impediatur,
quod remoueatur, ut d. l. j. in prin. Tertiū, quod
ille qui vult reficere vel purgare cloacæ, caneat

F vicino

¶ Viam publi.
An liceat edificare in via publica, & si ē edi-
ficatum, an edi-
ficans debeat
edificium remo-
uere, vide Cor.
ij. uolu. consil.
282. Et quō in-
telligatur uer-
bū, iuxta vias
publicas, vide
Alex. ij. uolu.
consil. lxxij. in
j. co. §. si & qua
si per totū cōf.
b Forensis.
An dicatur fore-
sis, qui habet do-
num conducā
in ciuitate, licet
firmiter non ha-
bitet, vide Cor.
j. uol. cōf. ccix.
& iij. uol. cōf.
cxliij. & consil.
lxxij. & in ij. uo-
lu. consil. xciiij.
& consil. cxliij.
& ij. uol. cōf. cxi.
cxlvij. inci. pro
decisione.

vicino de damno infecti. l. j. §. j. & §. si quis purganti. de cloacis. & ita tenet Rosfe. in titu. si vis
 14 cloacam tuam purgare. &c. † Quæro decimo,
 & ultimo, quomodo & qualiter debeant positio
 nes, & qualiter debeat formari libellus¹ a, vide
 in dicto suo libello, ubi plene. Cetera dic, ut per
 tex. & gl. in d. l. j. & 2. de cloacis.

De fistula. Cap. 49.

4 Libellus.
 Verum & quo-
 modo in libel-
 lis procedat cō-
 clusio genera-
 lis, vide Alex. r.
 vol. consil. cxxj.
 in v. col. §. non
 obli. illud. & q
 in libell. uerba
 improprietur,
 ad finem, ut su-
 stententur: ha-
 bes consil. cxxj.
 in ij. col. §. pro
 hoc etiam, & de
 importancia il-
 lius clausulæ q
 consuevit appo-
 ni in libellis, pe-
 tens super præ-
 missis sibi iusti-
 tiam ministra-
 ri, vide consil.
 cxxj in ij. colū.
 §. alio fundamē-
 to. & in v. colū.
 §. non ob. illud.
 & quasi per to-
 tum consil. ubi
 ponit de virtute
 clausulæ, nō
 astringens &c.
 & antilibellū ob-
 scurum produ-
 ctum à domino
 possit procurator
 sine speciali
 mandato decla-
 rare, habes vol.
 v. consil. lxxvij.
 circa fi. iij. col.
 in §. præterea.
 in fi. §.

- 1 *Fistula quid proprie sint.*
- 2 *Castellum quid proprie dicatur.*
- 3 *Lucentiam habens a principe vel superiore auert eu di aquam ex publico, debet eam ducere per castellum, vel per fistulas, ne matrices fistulæ corrumpantur: & contrafacies concessionis beneficium perdit, & etiam in corpore ponitur.*
- 4 *Socio an liceat facere in parietem communem fistulam, vel canale aliquod, per quod aqua pluvia arceatur, siue recipiatur.*
- 5 *Domorum in venditione an etiā seruitutes veniant.*

FISTULÆ † sunt vasa plumbea, vel fidi-
 lia, aut lignea, per quæ ex castello, vel ex cō-
 lo aqua ducitur: ut l. si fistulæ. & l. fistilia. de ser-
 vrb. pr. & l. fistulas si ser. v. d. & l. fundi. §. pe-
 & tivo. ti. & dixi aliquid §. de cloacis. in prin. &
 vocantur quandoque matrices: ut l. eos. C. de a-
 queduct. lib. ii. & regulariter apud nos dicitur
 canalis, & possunt consistere ex quacunque mate-
 ria. † Et dicitur castellum receptaculum, quod
 aquam recipit. l. j. §. hoc interditiū necessarium
 de aqua quoti. & xlii. & dicitur propter locum
 circumdatum ad modum castelli, ubi congrega-
 tur & unde ducitur aqua, ut dicit gl. in d. l. fun-
 di. §. ab eo. & in d. l. eos. † Et nō. quod habens li-
 centiam a principe vel superiore auertēdi aquā
 ex publico, debet eam ducere per castellū. per
 fistulas, ne matrices fistulæ corrumpantur: & cō-
 tra facies perdit beneficium concessionis, & pu-
 nitur etiā in corpore. calus est in d. l. eos. quod
 4 nō. † Nunquid autem licea socio facere in pa-
 rietem commune fistulam vel aliquod canale,
 per quod aqua pluvia arceatur, siue recipiatur?
 Dic quod nō l. fistulas. si seru. ven. Et ita tenet
 Ang. & Doc in linter quos. in 4. co. in princ. in
 ver. simile in pariete. de dam. inf. Et idem tenet.
 Ioan. Pe. de Papiā in ultimo libro, in antepe. gl.
 ex hoc not. quod etiam in pariete cōmuni, nō
 licet etiam facere aquarolum vel ficulū, secun-
 dum Bar. qui etiam ita nō. per l. fistulas. per il-
 lum tex. de ser. vrb. pr. immo plus nō licet ha-
 bere aquarolum in pariete proprio, si per eum
 aqua missa inundaret in parietem vicini: ut d. l.
 fistulas. & ibi hoc tenet Barto. & adde omnino
 quæ dicam infra de balneo & necessario & cela-
 rio, & i specie de aquarolo seu canali, & ea quæ
 dicuntur hic, & plurimum conueniunt. † Sed
 an prædicta veniant in venditione domorum?
 Dic quod sic. tex. est in d. l. fundi. §. Labeo. &
 in l. venditor hominis §. fi. de aq. emp. & l. fistu-
 las. in prin. de contrahen. empt.

De furno. Cap. 50.

- 1 *Furnum si iuxta communem parietem habeas, & damnum parietis dat, vel verisimiliter dare potest, an tecum agi possit.*
- 2 *Furnum seu molendinum in aliqua villa vel vicinia si quispiam habuerit, & habeat, & omnes de dicto loco iam longissimo tempore, etiam eius, cuius in contrarium memoriam non existat, semper venerunt ad dictum furnum, seu molendinum pro pane coquendo, seu macinando: & alius furnum nonniter construere velit: an nē construat prohibere possit.*
- 3 *Promiserit si mihi quispiam coquere panes in furno suo pro tota mea familia, nō hac seruitus, vel obligatio personalis esse dicatur.*
- 4 *Premiserit si aliquis mihi & Titio, quod possim coquere in furno suo omni hebdomada decem saria frumenti, & Titius decessit: furnum Titij portio mihi accrescit.*
- 5 *Patrum si fecerim cum furnario, ut coqueret panes pro me & familia mea singulis annis, vel perpetuo: quod sibi dare omni anno 10 lib. sed tunc habebam duos filios tantū, & postea mihi plures alij filij nati sunt, & sic fami. mea aucta est: an mihi panes pro eisdem pretio coquere teneatur.*
- 6 *Seruitus si inminibus imposita sit, tam de presentibus, quam de futuris simpliciter intelligitur.*
- 7 *Injicitur multoties quod euenire potest.*
- 8 *Contrariorum eadem est disciplina.*
- 9 *Conduxerit si quispiam vnum molendinum cum quatuor rotis, & conuenit præstare modios 10. pro qualibet rota: & postea conductor ibi aliam rotam construxerit, an pro illa noua rota aliquid solvere teneatur.*
- 10 *Paterfamil. cum abbate & conuentu eiusdem monasterij si pactus fuerit, quod molendinum dicti monasterij sibi & familiae suæ pro certa pensione molere deberet, sine laesione dicti monasterij pacti initio tempore: & postea filiorum quilibet habet ita magnam familiam sicut habebat paterfamil. celebrati contractus tempore. & quilibet ipsorum vult molere ad molendinum, sicut eorum pater faciebat, quid iuris.*
- 11 *Verba in dubio secundum præsens tempus intelliguntur: sicut contractus in dubio intelliguntur rebus sic stantibus.*
- 12 *Verba contractus intelliguntur secundum quod apparet contractus tempore.*
- 13 *Hæredum ex persona conditionis obligatio mutari non debet.*
- 14 *Expensi ubi crescit & labor, praeium seu salariū crescere debet.*
- 15 *Famulus si conuenit stare cum tribus solaribus pro certo precio quolibet mense, & vnus solaris moritur, vel recedit solarium minui debet.*
- 16 *Conuentio ad incognita non extenditur.*
- 17 *Infinita sententia est.*
- 18 *Cōcessū si fuerit alicui, q. in aliquo ne more p se et familia sua ligna decidere daret, et multis relictis familijs recedat, an & quantum incidere possit.*

Prædictum

19 *Prædictum si quisquam alicui monasterio dederit, ut perpetuum vel suum molendinum sibi & filijs suis gratiam militare deberet, & postea filij superexceperint, quid iuris.*

20 *Monasterium si promissit mihi & familie meæ molere frumentum, non tenetur heredibus molere in meum vel quodvis alio, quam mihi tenetur.*

21 *Promissum si nullum, quidam cuiuslibet canonico pro annuatim 10. dare, & promissioni tempore & non eras nisi 10. canonici, deinde 20. exstiterint, an omnibus tenetur.*

22 *Perpetuum seu in perpetuum quis se obligare potest.*

23 *Frumentum in muro celi, iuncto socio, vel in iuxta vicini murum, eo iuncto, an facere liceat.*

SI furnum iuxta communem parietem habens, & damnum dari parieti, vel verisimiliter dare poterit, an pecuniā agi possit? Dic si damnum dedit parieti: puta quia paries exustus sit, agi poterit actione in factum l. Aquilæ. ut est textus in l. si servus servum §. si furni ad l. Aquil. & ibi Doc. & l. fluminis §. si furni. & ibi plene de hoc no. ff. de dam. infec. sed si non damnum dederit, an possit peti cautio de dam. infec. Et videtur quod sic: per d. §. si furnum. In contrarium videtur, per d. §. predictum. glo. ubi soluit pluribus modis. Sed tu breviter concludas, aut timeatur damnum ex vicio furni tantum, aut ex vicio seu culpa furnarii tantum: aut ex vicio furni & furnarii. Primo casu, quando timeatur damnum ex vicio furni tantum, poterit peti cautio. & ita loquitur d. §. si furnum. Et est ratio, quia tunc illud viciū cadit in actionem in factum vel l. l. Aquil. quæ non excludit istam cautionem. ut ibi & ita tenet Bar. Doc. in d. §. pe. & Flo. in d. §. si furnum. Secundo casu, quando timeatur damnum ex vicio furnarii tantum, & tunc subdistingue, Aut damnum timeatur ex facto furnarii: aut ex non facto. puta negligentia vel omissione: si ex facto, puta quia impositum in furno maximum ignem, & tunc non competit cautio damni infec. & ita loquitur d. §. pe. si furnum. & est ratio, quia quando principaliter datur damnum a furnario, culpa sua competit contra ipsum actionem l. Aquil. directa ex tertio capite. ut d. l. si servus servum §. 3. at capite. & ista actio est directa ordinarie, quæ facit cessare cautionem damni infec. quæ est ex extraordinaria. iux. no. p. Bar. in l. in provinciali §. 1. de no. ope. nū. & ita tenet Bar. in d. §. præterea. Si vero timeatur damnum ex non facto, puta ex negligentia vel omissione furnarii, & tunc potest peti cautio: quia non competit actio l. Aquil. calus est no. in l. si cuius §. de nique de usufructu. & ita tenet Ang. in d. §. præterea. Tercio casu principali, quando timeatur damnum ex culpa furni, & furnarii simul, & tunc dicendum quod in primo casu, scilicet quod possit peti cautio secundum Bar. & Doct. in d. §. præterea. & circa prædicta vide omnino Ang. in d. §. præterea. & Flo. in d. §. si furnum. ¶ Secunda quæstio, quidam habuit, & habet furnum seu molendinum in aliqua villa, vel vicinia: & omnes de dicto loco iam longissimo tempore etiam eius iuribus, cuius non existit memoria in cōtrarium, semper venerunt ad dictum furnum, seu molendinum, p.

pane coquendo seu macinando, alius vult furnum seu molendinum noviter construere, an possit prohibere ne construat. Et videtur, quod sic, quia non debet immutari antiqua consuetudo in præjudicium alterius. l. manifeste. C. de serv. Item pro hoc l. si quisquam. de diver. & tempo. præ. Sed contrarium est verius, quia in suo licitum est ædificare, etiam si noceat alieno. l. fluminis §. si cum duobus sequen. de dam. infec. & l. si in meo. de aqua plu. ar. & l. si & ibi Ang. de usu cap. & pro hoc allego. tex. in c. significat. te. in prin. de appell. & ibi hoc not. in terminis Immo. & Ant. de Bu. & communiter Do. prædicta intellige vera, nisi servitus vel obligatio personalis esset imposita, iuxta no. in d. l. si. de usu ca. & ita not. Doc. & in d. c. significante. vel visus esset præscriptum, quæ præscriptio non currit, nisi à tempore quo alius voluisset ædificare furnum vel molendinum: & propter prohibitionem sibi factam destitisset. ut no. per gl. & Doct. in l. qui luminibus. de ser. vrō. præd. & in l. j. C. de serui. & de ista quæ vide per glo. & Doct. in d. l. si manifeste. & per gl. in l. si quis ex argenteis. §. si initium tabularum. ff. de eden. & per Bart. plene in l. quominus in j. q. ff. de flumin. & in l. j. §. si cut autem. de aqua plu. ar. & per Flo. in l. imperatores. de ser. vr. præd. & originaliter ista fuit q. Pilei, 36. quæ incip. quidam salinarius. & de ista materia, & quomodo formari libellus & positio, fieri debeant, vide in materia libellorum composita a domino Pe. la anno 1247. in libello super furno. & est 20. rub. & ex illa summa, ut plurimum, sumpta est practica Io. Petri de Papia. quæ nunc videtur procuratores, licet de dicta summa mentionem non faciat. ¶ Tertia quæstio est: aliquis promissit mihi coquere panes in furno suo pro tota fam. mea: an ista sit servitus, vel obligatio personalis. vide Bal. in l. si plures, in quarto contrario. C. de cōdi. infer. & ego dixi supra circa si. prima divisionis servitutis, vel tertio quæro si aliquis promissit. & supra in q. quomodo cognoscatur servitus realis. Dic ut ibi dixi. ¶ Quarta quæstio est, quis promissit mihi & Titio quod possim coquere in furno suo omni hebdomada decem statera frumenti. Titius decessit, utrum portio Titij mihi accrescat. Bal. in l. unica §. cum autem. de cadu. tol. format eadem quæstio. & dicit, considera, Nam si coniuncti sumus re & verbis, venio per ius non decrescendi: quod etiam in contrahibus locum habet. Contrarium dicit esse verum, quia cum Titius semel fecerit partem, recessum est a iure non decrescendi, & oportet venire per ius accrescendi: ut subtiliter no. Bar. de le. 3. l. re coniuncti in arti. de ser. sed ius accrescendi non habet locum in contrahibus lucrativis: ut no. dixit Bal. subtili consideratione. ¶ Quinta quæstio est pulchra. feci pactum cum furnario, ut coqueret panem pro me & familia mea singulis annis, vel perpetuo: & quod sibi dare omni anno x. libras. tunc habedam duos filios tantum, & postea mihi nati sunt plures alij filij: & ista familia mea est auctarum teneat mihi coquere pro eodem precio. Istam quæstionem format Ia. Bu. in l. si. C. de sac. san. ecc. Alb. de Ro. potest simile de

F 2 molen.

molendino. in aut. hoc ius porrectum. ver. vñ
 aliam pulchram. q. cod. ti. & in l. non modus. C.
 de ser. & lmo. in cle. literas. r. i. col. ver. q. si. p.
 mittens coquere. de rescripti. In qua q. primo
 dicendū videtur, quod teneatur: quia promisit
 coquere pro familia mea, & ista nunc est fami-
 lia mea, licet sit aucta: vt l. peculū. in prin. ff. de
 pec. vbi videtur hoc probari. pro hoc etiam l.
 proponatur. de iud. pro hoc videtur tex. iun-
 cta glo. in l. pe. de fun. instru. que vult no. quod
 omne vniuersale recipiat augmentū & dimi-
 nutionē: vt ibi. & l. gre. de leg. j. & in d. l. peculū.
 & no. in d. l. j. de leg. j. Sed fam. est vniuers. quia
 est collectiuū sine aliquo signo particulari vel
 generali, vt no. gl. in l. j. ff. de edē. & Bar. & Do.
 i. l. seire debere. in prin. de ver. obl. Tertio ad idē
 videtur tex. in l. 2. in prin. ff. quorum le. & in l.
 si. j. in prin. de lib. leg. j. Quarto videtur pro
 bari & in l. si seruitus. in prin. de ser. vt prē. vbi
 dicitur, quod seruitus imposita luminibus, sim-
 pliciter intelligitur tam de presentibus, quā de
 7 futuris. j. Quinto, quia sepe inspicitur, quod e-
 uenire potest. vt no. gl. in l. inter stipulationem
 §. sacra. de verb. ob. Sexto probari potest ratio
 ne: nā si vnus filius moreretur, remaneret eadē
 familia. d. l. proponatur. de iud. & vellet fur-
 narius seruare sibi promissionē: ita & ecōtra, si
 8 est aucta, debet mihi seruare, j. vt contrariorū
 eadē sit disciplina. l. j. de his qui sunt sui vel alie
 ni iuris. cū si. & quia ad quem spectat augmen-
 tum, diminutio spectare debet: ut est tex. &
 ibi Do. in l. si ex toto. de le. j. nam regula est, qui
 pōt sentire incōmodū. l. secundū naturā. de reg.
 iur. & qui in vno grauari pōt, in alio releuari
 debet. l. eū qui. in prin. de iurei. Septimo, p hoc
 facit tex. in c. quia circa. de priuile. & quod no.
 Cy. secundū Pe. in l. placet. in vlti. q. de fac. san.
 ecc. & quod no. plene Ang. & Pl. in l. si seruitus
 de ser. vt. prē. Octauo facit pro hoc l. hoc iur. §.
 aqua. de aqua quot. & aesti. Nono pro hoc addu-
 co, quod no. Alb. de Ro. in similitu. in l. Rutilia
 9 Polla. de cōtrahē. emp. vbi dicit. j. Quod si ali-
 quis conduxit vnum molendinū cum quatuor
 rotis, & conuenit prastari modios 10. pro qua
 libet rota, & postea conductor ibi aliā rotā con-
 struxit, q. non teneatur pro illa noua rota ali-
 quid soluere, sic non debet crescere fructus. Et
 dicit quod ita fuit determinatum: prout refert
 Vgol. de Fonta allegat ad hoc l. non modū. C.
 de ser. & vide omnino eundē Alb. in d. l. Rutilia
 10 Polla. vbi adducit alias similes q. j. Decimo ad-
 duco aliā decisionem Alb. in aut. hoc ius porre-
 ctū, de sacro lan. in x. col. ver. vñ alia q. i. ubi
 cūq. vbi dicit, quod si paterfa. cū abbate & con-
 uentu eiusdē monasterij pactus fuit, q. molēdi-
 nū dicti monasterij sibi & familie suæ pro cer-
 ta pensione molere deberet, nec in hoc fuit læ-
 sum & deceptū monasteriū tēpore pacti: intēti
 post ea quilibet filiorū habet ita magnā fami-
 liā, sicut habebat paterfa. tēpore celebrati con-
 tractus, quilibet ipsorum vult molere ad molē-
 dinū, sicut faciebat eorū pater. & determinat,
 q. de stricō iure possit: & allegat d. l. si seruitus.

a Familia.
 Quod familia
 alicuius dica-
 tur eius fami-
 lia post mortē
 suam, vide Ale-
 xan. 2. uo consi.
 20. in. j. co. §.
 bñ faciūt. Quid
 veniat appella-
 tiōe familie, vi-
 de Cornū. 3.
 uo. consi. 229.

In contrarium vult, q. immo non teneatur fur-
 narius coquere pro eodem pretio, aucta fami-
 lia: per tex. in l. non modum. cum his que ibi
 11 not. per gl. & Cy. & Doc. C. de ser. j. Secundo
 pro l. si ita. de au. & ar. leg. vbi dicitur. verba in
 dubio intelliguntur, secundū tempus prēsens:
 & pro hoc l. si cum meus proprius. cum ibi no.
 si seru. ven. & cle. literas. cum ibi not. de rescri-
 pt. Item pro hoc, quia verba contractus in du-
 bio intelliguntur rebus sic stantibus l. quod ser-
 12 uitus. de cond. ob. cau. j. Tertio per l. Rutilia
 Polla. de contrahē. emp. vbi dicitur, quod in
 dubio verba contractus intelliguntur secundū
 quod apparet tempore contractus: & postea il-
 lum text. inducit Alb. de Ro. ad plures q. & ad
 idem est tex. in l. j. cod. titu. & ibi Alb. de Ro. in
 fin. adducit illum text. ad decisionem huius q.
 in terminis. remittit tamen se ad dicta per eum
 in d. autē. hoc ius porrectum. Quarto facit tex.
 in l. j. si item queritur. de aqua quoti & aesti. &
 13 in l. in §. si. in fi. de lib. leg. j. Quinto, hoc vide-
 tur probari optima ratione: quia ex persona hē-
 redum non debet conditi. obi. mutari. l. 2. §. ex
 his. de verbor. ob. & ibi vide Alba. de Ro. Et ar.
 istud procederet, quādo esset aucta familia post
 14 mortem patris fam. j. Sexto, quia vbi crescit
 expensā & labor, debet crescere pradium seu
 salarium: quia tam labor, quā pecunia diuisio-
 nem recipiunt: vt est tex. in l. amico. in prin.
 de an. le. & ibi ponunt Do. & per illum text.
 15 j. quod si famulus conuenit stare cum tribus
 scholaribus pro certo pretio in mense, & vnus
 scholaris moritur, vel recedit, debet diminui sa-
 larium: si alter superuenit, debet augeri, sicut
 augetur & diminuitur labor. ita hic dicitur, q.
 si augeatur vel diminuat familia, debet ange-
 ri & diminui pradium. Septimo, pro hoc ad-
 duco tex. in c. quanto. extra de cens. & ibi poni-
 16 tur ista q. per lo. An. j. Octauo, quia regula-
 riter conuentio non extenditur ad incogitata,
 l. cum Aquil. & l. qui cum tutoribus. de transac.
 se furnarius non cogitauit, quod deberet fami-
 17 lia crescere, ergo &c. j. Nono, quia infinitas
 est euitanda. l. fin. C. de fac. san. eccl. Nam si fur-
 narius teneretur pro familia aucta, teneretur et-
 iam si in infinitum augetur. quod non vide-
 tesse dicendum, vt ibi. & per hanc potissime
 rationem pro hac parte determinat ibi Ia. Bur.
 dicens quod non obstat, quod promiserit co-
 quere mihi & familie meæ, quia intelligitur de
 familia, quam tempore conventionis habebā.
 18 j. Decimo & vltimo facit l. cui fundus. in fi.
 de condi. & demonst. quem tex. inducit ibi Dy.
 & Alba. ad. j. q. domini Azo. quod si concessum
 est quod in aliquo nemo. & possit ligna incide-
 re pro se & familia sua: & decedat reliquis
 multis familiis, quod vnusquisque filiorum nō
 poterit incidere quantum expediat sibi & fami-
 liae suæ, sed omnes simul incidere tantum deb-
 bent, quantum poterat pater, & non plus. idem
 19 inducit ibi Alb. ad aliam questionem. Si ali-
 quis dederit pradium alicui monasterio, vt per
 petuo deberet molere sibi & filiis suis granum
 ad

ad molestinū suū: postea liberi super excren-
 20 rō. ¶ Itē adduco etiam de cōfessionē Pilei, quā fa-
 cit in q. sua 48. quā incipit, quidam paterfa. in
 quatenet, q. si monasteriū promissit mihi & fami-
 liaz meā molere frumentum, nō tenetur here-
 redibus molere frumentum, non tenetur here-
 dibus molere in maiori quantitate, quā mihi
 teneretur propter infinitatem euitandam: quo-
 niam non est verisimile monasterium se voluit
 se obligare ad talem infinitatem. & idē tenuit
 Bar. Brixienfis, in questionibus suis. q. 51. quā in
 21 cipit, quidā paterfa. ¶ Et ad idē allego etiā quē
 no. Cy. secundum Pet. in l. non modus. in fi. C.
 de ser. vbi per illū tex. quod si quidam rusticus
 promissit cuiuslibet canonico dare x. pro anniver-
 sario: & tempore promissionis nō erant nisi x.
 canonici, deinde sunt 30. nunquid teneatur om-
 nibus. Et dicit quod non, quia non potest tunc
 cogitari, quot ibi canonici essent. & idē dicit
 Io. & lmo. in cle. literas. in 18. col. de rescripto.
 Ego autem in ista q. ita cōclūderem, distinguē-
 do & concordando ista iura: aut promissio fur-
 narij facta sub nomine vniuersali, aut sub nomi-
 ne particulari, aut generali, aut indefinito. Pri-
 mo casu, quando promissio est facta sub nomi-
 ne vniuersali, vt familie meæ, vt dixi supra in
 j. arti. primæ partis, & vt formaui in q. princi-
 pali. & tunc tenet primam partem veriorē,
 videlicet quod teneatur etiam pro familia au-
 gē, per iura supra prima parte allegata. & po-
 tissime quia nomina vniuersalia recipiunt aug-
 mentum & diminutionem. l. peculium. in prin-
 de le. 2. cum aliis alle. §. j. & 2. ar. primæ partis.
 Et hoc etiam tenet Cy. in d. l. non modus. C. de
 ser. & in l. placet. in fi. de sac. san. eccl. & Pet. de
 Ancha. in c. quanto. extrā de cōf. & hoc intellige
 quando filij habitant cum patre, secus si seorsū
 habitent: quia illa dicitur familia quæ simul ha-
 bitat. per l. tria onera. de excus. tu. licet quo ad
 alias, sit de familia. l. fin. C. de ver. sig. sed Pe. de
 Ancha. & Io. de Ana. in d. c. quanto. Nec obstat
 argumenta a in contrarium adducta, quia po-
 test responderi, sicut potest diminui familia, ita
 potest augeri, & e contra. vnde propter istud
 dubium euentum non potest dici esse aliqua lē-
 sio, si nō fuit in spēdo tempore contractus. ar.
 l. si pater puelle. & quod ibi nō. per Cy. & Do.
 C. de inoff. test. Secundo casu, quando promissi-
 o est facta sub nomine particulari, puta mihi
 & duobus filiis meis & tunc non habet dubiū,
 quia non egreditur personas nominatas: quia li-
 mitata dispositio limitatum producit effectū. l.
 in agris. de acquir. re. do. & ita potest loqui l. nō
 modus. C. de ser. secundum Cy. ibi. Tertio casu,
 quando est facta promissio sub nomine genera-
 li, puta mihi, & omnibus liberis meis, & tunc
 subdistingue: aut promissio est facta ad certum
 tempus limitatū, aut in perpetuum, aut simpli-
 citer. Si ad certum tempus, puta ad x. an. pro-
 missit coquere mihi & omnibus liberis meis. Et
 tunc intelligo pro omnibus liberis, qui pro tē-
 pore reperiuntur: vnde sine creſcant, siue de-
 creſcant, furnarius tenebitur sen per pro eodē

precio, cū potuerint partes cogitare hoc eueni-
 re posse, vt nō. in l. inter stipu. §. sacrā. de verb.
 ob maxime, quia verba sunt generalia, quæ ge-
 neraliter debent intelligi. l. j. §. & generalia. de
 le. præstā. & 18. di. si Roman. cum si si vero. p-
 missio est facta in perpetuum, & idē eadem ra-
 tione. Nec ob. ratio infinitatis euitandæ: quia
 22 verba infinita repugnant. ¶ Potest enim quis
 se obligare in perpetuum. l. j. §. si in perpetuū.
 si ager vec. vel emph. Et prædicta intelligo ve-
 ra, quando sit augmentum vel diminutio libe-
 rorum per natiuitatem vel mortē eorum: secus
 si creſceret familia ex aliquo casu accidenti, pu-
 ta ego sum creatus miles, vel superuenit mihi
 hereditas opulenta, propter quā ego incepi
 tenere tres vel quatuor famulos, vel totidē pe-
 dissequas, iuxta l. sed si leg. §. si quis refusa. de
 peti. hæ. & quod not. gl. in aut. vt iudices sine
 quoquo sus. §. cogitatio. in ver. largioris. col. j.
 quia de isto non potuit furnarius verisimiliter
 cogitare: ergo non tenetur. l. cum Aquil. & l.
 qui cum tutorib. de trans. Et sic non inspicitur
 hoc casu, quod euenire potest: quia quādo præ-
 sens status non indicat contingentiam de futu-
 ro, non inspicitur quod euenire potest: vt d. §.
 sacrā. & ibi hoc nō. Bar. sed si promissio est fa-
 cta simpliciter, nō expresso aliquo tempore, pu-
 ta promissit furnarius coquere mihi & liberis
 meis panes pro x. libris in anno: & tunc credo,
 quod licet creſcat familia vel decreſcat in vno
 anno, non propterea debet creſcere vel decre-
 scere præcium, per prædicta: sed post annum nō
 cogitur furnarius coquere pro eodem precio,
 si creuit familia: nec ego teneoridem præcium
 soluere, si decreuit: immo etiam si nō esset mu-
 tata familia: quia dicta promissio nō durat, nisi
 singulis annis. & in fine cuiuslibet anni quisq;
 nostrum pōt contra actum dissoluere. facit quod
 not. in l. item quæritur. §. qui impleto. loca.
 Quarto casu principali, quādo promissio est
 facta sub nomine indefinito: puta promissit fur-
 narius mihi & filiis meis: & tunc credo, quod
 cenſeatur tacite actum de hīs qui reperiuntur
 tempore contractus b, quia de futuris in du-
 bio non videtur actum, secundum propriam si-
 gnificationem verborum. vt probatur in l. ser-
 uitus. ibi. humanius est. de ser. vrb. præd. & nō.
 per Bart. in l. si pluribus. de leg. 2. & sic intelli-
 gitur rebus sic stantibus. & probatur etiā hoc
 in l. non modus. C. de seruit. intelligendo quod
 ibi fuerunt verba indefinita. & pro hoc est tex.
 in l. si ita. & in l. medico. in princ. de aur. & arg.
 leg. & ad hoc etiam allego. quod not. Cy. in l.
 placet. in fin. C. de sac. sanc. & quia ista q. est fa-
 tis difficilis, prædictam materiam & de cōfessionē
 subiticio correctioni cuiuslibet melius sentien-
 tis: & dicam etiam in l. provincia. §. familie de
 23 ver. sig. ¶ Sexta q. an liceat facere fornū in
 muro communi, inuito socio, vel iuxta murum
 vicini eo inuito. De hoc dic, vt dicam in seq. ti.
 de fornace & fornello, in princ. Vltimo de ista
 materia furni vide per Albe. de Ro. in suo ope-
 re statutorum, in prima parte, q. 135 & per An-
 F 3 ge.

a Argument.
 Argumentum a
 contrario sensu
 quando habet
 locum, vide A-
 le. 2. uo. con. 17
 Et vtrum in cō-
 tractibus habe-
 at locum arg. a
 contrario sensu
 in 4. uo. co. v. &
 Cornet. j. uol.
 consil. 168. in se-
 cundo uo. consil.
 24 & 43. & 110
 & 119. in 3. uo.
 con. 31. & in 4.
 uol. consil. 266.
 & 308.
 b Contract.
 Contractus de-
 clarat ex q. an-
 te ne pecunia
 vide Cornet.
 primo uo. consil.
 116 & in 2. uo.
 consil. 40 & 75.
 & 180. & in 3.
 uo. consil. 190.
 & 201. & in 4.
 uo. con. 255.

ge. in l. inter quos. in prin. de dā. infec. & vide quā dixi supra de puteo, in pluribus q. & maxime in ver. sed quæro nunquid. & vide quā dicā infra de balneo siue stuphā, & camino, & cellario.

De fornace. Cap. 51.

- 1 Fornacem an quis in muro vel fundo communi construere possit.
- 2 Fornacem an quis in muro proprio iuxta vicini murum construere possit.
- 3 Fornace si ignis periculum existat, ne vicini paries flamma corrumpatur, quid iuris.
- 4 Fumus si ascendat de fornace ad vicini domum, an propter hoc contra fornacis dominū agi poterit.
- 5 Fornacis propter ignem si nulla vel domus exusta fuerit, an contra fornacis dominum agi possit, et qua actione.

QUÆRITUR † primo an quis possit in muro vel fundo cōmuni fornacem construere: & dicas regulariter, quod non. quia in re cōi melior est conditio prohibentis. l. Sabinus. cōmuni diu. nisi fundus ille esset deputatus ad fornacem. l. arboribus. de usufr. & l. ædiles. cōmuni di. & l. cum duobus. §. item Melia. pro foc. & not. gl. & Doct. in d. l. Sabinus. & habetur in l. pariete. de ser. vrb. præ. fallit etiam in aliis casibus no. in d. l. Sabinus. & in reg. in re cōmuni. l. 6. & vide quod dicam infra de cellario. & quod dixi supra de pariete siue muro.

2 & de seruitute tigni immitt. in. 4. q. † Queritur secundo, quis vult construere fornacem in muro proprio iuxta murum vicini. Et dubium facit l. si. fi. reg. quæ vult, vt si quis domos ædificat, pedes duos debet relinquere, supra murum vnum tantum pedē. ego teneo quod potius muro quā domui hoc æquiparetur: & sic sufficiat relinquere vnum pedem: per d. l. fin. & hoc voluit gl. in l. quidam Hiberus. in ver. pariete. de ser. vrb. præ. quæ dicit, quod infra duos pedes vel vnum, per d. l. si. & est ratio, quia fornax nō est locus, nisi esset coniuncta domui ad habitandum, sicut reperitur in multis fornacibus. ar. l. plerique. de in ius vo. iuncta l. prædiis. §. balneas. de leg. 3. & l. eo iure. §. stabula. in qui. ca. pi. ta. cōtrahatur. † Queritur tertio, quid si in fornace est periculum ignis, ne flamma paries vicini corrumpat. dico, quod non potest constitui ita penes fundum vicini, quod eius paries possit damnum pati ex flamma vel igne: vt est casus in d. l. quidam Hiberus. & hoc tenet ibi Ange. in vlt. col. prin. per illū text. de quo vide etiam quod dicam in seq. titu. circa prin. & quæ dicta sunt de fundo proprio vicini, idem dicendū est de cōmuni: quia iuxta ipsum non potest quis fornacem construere: sicut non potest prope fundum alienum vicini: vt est tex. in d. l. quidam Hiberus. vbi paries cōmunis & alienus in hoc æquiparantur. & adde quæ dixi supra de furno in j. q. † Queritur quarto, quid si fumus ascendit de fornace ad domū vicini, an propter hoc

poterit agere contra dominum fornacis? dicas quod non regulariter, per l. si cui. §. Arist. si serui. ven. de quo vide quæ dicam infra. de furno.

5 † Queritur quinto, quid si propter ignem fornacis villa vel domus exusta est, an contra dominū fornacis agi possit, & qua actione. vide text. in l. si seruus seruū. §. si fornicarius. & qd̄ ibi no. per gl. & Doct. ad l. Aquil. & quæ dixi supra. de furno. in j. q. Et quæ dicta sunt de fornace, habent locum etiam in fornello, qui fit causa cineris coquēdi, uel alia de causa supradicta.

De balneo siue stuph.
Cap. 52.

- 1 Balneum uel stupham facere etiam inuito socio in cōmuni licitum est, dum tamen ex hoc cōmuni paries non laedatur, alias secus.
- 2 Balneum construere in pariete proprio iuxta vicini parietem an licitum sit.
- 3 Balneum qualiter de iure constitui possit.
- 4 Balneum seu stupham an usufructuarius possit in fundo usufr. construere.
- 5 Balneū vel stupham ad usum publicum an inquilinus vel usufructuarius deputare possit.
- 6 Balneator seu stuphar. an de receptis teneatur sicus nauis, caupones, stabularij.
- 7 Balnearum & thermarū calefactiones an munera personalia esse dicantur.

IN muro cōi † licitū est balneū vel stuphā facere et inuito socio, dum tñ ex hoc paries cōis nō laedatur, alias. secus: vt probatur in l. fistulas. in prin. & §. j. de ser. vrb. præ. & in l. qdam Hiberus. §. si. & tenet hoc Io. p. de Pap. in suo vlt. li. in abtepe. gl. uer. & si paries. & ideo si ex flāma balnei exuratur paries cōmunis, hoc facere nō licet. ar. l. fistula. si seru. ven. & in l. si seruus seruū. §. si fornacarius. ad l. Aquil. & in eo pariete nō possunt iniungi tabulæ vel uas vitrea, per quæ in alū flāma tollat, & paries cōburatur: vt d. l. quidam Hiberus. vers. de tabu. vt no. Ange. in l. inter quos. in prin. in pe. col. de dā.

2 infec. † Sed quæro, nunquid in pariete proprio iuxta parietem vicini sit licitum balneum construere. & dic qd̄ ad duos pedes ipsū facere nō licet, per quod paries vicini cōburatur. & hoc tenet Ange. in d. l. quidam Hiberus. in prin. in vlt. q. ego at nō credo, quod duo pedes sin mensura proprie, per quos quid distare debeat: licet rex. cū gl. fin. tuam expositionē hoc sentiat in d. l. quidam Hiberus, sed teneo, quod tantum quis debeat distare, qd̄ non noceat ei a vicino fundo. & ita loquitur d. l. quidam Hiberus. quam sic intelligo. & ita etiā dixi in præcedenti tit. in 3. q. † Qualiter autem balneum de iure constitui possit, vide text. cum ibi no. per gl. & Do. in l. j. C. de ædifi. priua. † Nunquid usufr. possit balneū seu stuphā construere in fundo usufr. & dicas quod non, vt est tex. in l. equillum. §. item si dominus. & ibi Flo. de usufr. & sic ibi videtur.

detur casus, quod si scholaris in domo conducta non possit facere stuprum in intro uel in seio. Iam-
mum. Ibi loquatur de usu. quia eadem est
ratio. Nam si usufr. qui habet plus turis quam
inquilinus vel conductor non potest, multo mi-
nus poterit conductor vel inquilinus. Prædicta
intelligi vera in partibus, in quibus balnea siue
stupa privata non habentur communiter in
usu, ut est hic Padua: sed in locis in quibus esse
consueverunt, ut in Alemania, secus. ar. l. si in fi.
& usu quotidiano super hoc versatur. C. de fide
iur. & ibi hoc no. per Doc. & no. Bar. in l. errore.
C. de test. qui dicit per d. l. fin. q. consuetu tacite
inesse videtur. quia ea quæ sunt in usu quodidia-
no pro expressis habentur. pro hoc l. quod si no-
lit. §. qui assidua. de ædi. edi. & quod ibi late scri-
psi. ¶ Sed an inquilinus vel usufr. possit stupa
uel balneum ad usum publicum deputare? Dic q.
non, secundum Flor. in d. §. si dominus. per illum
6 tex. ¶ Sed potest dubitari an balneator seu stu-
pharius teneatur de receptis, sicut nautæ, cau-
pones, stabularij: dic quod sic: ut notat Guil.
de Cu. in l. j. §. item. ff. nau. cau. balneator in pu-
bl. balneo si quid projiciatur, potest agere actio-
ne iniuriarum. tex. est in l. ij. §. si quis in mari.
nequid in lo. pu. religiosi intrare possunt bal-
neum tempore necessitatis. xxiiij. q. j. oēs qui.
& ibi no. in glo. ac etiam tempore necessitatis
die dominico balneum cōceditur. de cōse. dist.
iij. præuenit. ut not. gl. in d. c. omnes qui. An au-
tem senatus. quod prohibet legari uel uendi ea
quæ sunt coniuncta ædibus. ut l. senatus. de con-
trah. æp. & l. cætera §. hic senatus. el. ij. de leg.
j. habeat locum in balneis & c. dic quod sic tex.
est in d. l. cætera §. hoc senatus. el. ij. in princ.
Itē nunquid appellatione domus contineantur
balnea: uide l. p. d. j. §. balnea de le. iij. & quod
ibi no. facit quod dixi in eo. ti. præced. in ij. q.
¶ Item adde, quod calefactiones thermarum &
balnearū dicuntur esse munera personalia: ut
est tex. in l. j. in princ. de mun. & ho. quem tex.
intelligit de balneis pub. sicut erant thermæ do-
mini Diocle. imperatoris, quantum ædificium
miræ magnitudinis adhuc Romæ extat. Vltimo
balneo uide omnia quæ dixi supra de ser. proj-
iciendi, in ij. q. & uide l. sicuti §. si si fer. uen. & l.
qui insulam. §. j. ff. loca. & in l. qui bal. in prin.
qui po. in pri. ha. & in l. de li. §. multis in fi.

De fumo. Cap. LIII.

- 1 **A**edificia inferiora habens si ignem faciat, per fo-
ramen, uel per fenestras fumum in superiora ædi-
ficia immittat, an possit.
- 2 **A**pes alienas si quispiam fumo facto sugauerit, uel
necauerit, qua actione teneatur.
- 1 **H**abens ædificia & inferiora ignem facit,
& per foramen uel per fenestras fumum in
superiore ædificio mittit, an possit. & uidetur
quod non per tex. no. in l. sicuti §. Ari. si fer. uen.
In contrarium uidetur tex. in §. fin. in ea. l. Ego

nunc distinguendo ita breuiter concludo: Aug-
est seruitus constituta, & nulli dubium est: ut
not. per gl. in d. §. Arist. Aut seruitus non est im-
posita, & tunc aut uult immittere seruitutis iu-
re, & non potest: ut est casus in d. §. Arist. se-
cundum intellectum gl. aut uult immittere iu-
re suo: & tunc aut facit animo iniuriandi, & non
potest. imò si tunc mittit, tenetur actione iniu-
riarum. l. pe. de ini. & ibi Ang. & no. gl. in d. §.
Arist. & dixi supra de ser. projiciendi, in ij. & v.
q. in dubio tamen non præsumitur animus ini-
uriandi uel nocendi. gl. est no. in l. fluminis. §.
si de dā. infe. aut non facit animo iniuriandi,
sed immitte iure suo: & tunc aut facit ignem
solutum & consuetum pro usu suo & familie. &
potest ut est casus, qui ita debet intelligi in d. l.
i §. sicuti. in princip. Aut facit ignem insolitum,
puta nimis grauem: & tunc non potest: ut d. §.
fina. ibi, fumum non grauem. à cōtrario sensu.
& ita potest intelligi §. Aristotel. & ita tenet
ibi Bartol. Flor. & Paulini de Castr. & ita dixi
supra de ser. projiciendi, in ij. q. quod bene no.
quia uidi sepe numero habitantes inferius im-
mittere fumum per foramen aut per fenestras de
ædificia superiora, aut habentes furnos & fornæ-
los, & ex his mittere fumum in domos uicinas,
quia cōtra eos agi non potest, nec prohibere, si fa-
ciunt ignem solutum, secus si insolitum, puta cō-
burendo paleas uel stramē ut quodq. sit. & ad
de quæ dixi supra de fornace, in iij. q. ¶ Si
quis alit fumo facto apes alienas sugauerit, uel
et necauerit, quia mortis cām præbuisse uide-
tur magis, quā occidere, in factū actione tenebitur:
ut est tex. in l. si quis fumo. ad l. Aquil.

De scalis. Cap. LIIII.

- 1 **S**calas muro communi apponere licitum est uni ex
socijs, si nullum damnum parieti fiat.
- 2 **S**cala lapideæ an iuxta murum communem per unum
ex socijs apponi possint.
- 3 **S**calas non solum si quispiam uelit appropinquare,
sed etiam signa uel lapides immittere, an possit.
- 4 **L**imitata dispositio limitatum producit effectum.
- 5 **S**cala in muro alieno an eo quo apponi possint.
- 6 **S**calas in solo publico iuxta domum suam si qui-
piam ædificare uoluerit, an possit.
- 7 **S**calas in muro supra solum uicini uel publicum, an
quis facere possit.
- 8 **S**calas an domus appellatione ueniant.
- 9 **S**calis admotis si quis muros ciuitatis ascenderit,
quomodo puniatur.
- 10 **S**calas apponere muro alterius causa ingrediendi
eius domum, quæ pena sit.
- 1 **S**calas & muro communi apponere lici-
tum est uni ex socijs, si nullum damnum pa-
rietis sit. text. est cum gl. in l. fistul. §. fina. de ser-
ui. ur. & hoc modo debet intelligi gl. in l. quidā
Hiberus. in versic. seruitutis. ibi, secus autem in
F 4 scalis.

scalis. eod. tit. quæ facit differentiam inter tubulos & scalas : quia per tubulos committitur damnum parieti communi ex flamma ignis, sed per scalas appositas non solet fieri communiter damnum parieti. & illa fuit intentio glossæ licet ibi Angel. eam reprobet. sed si per scalas fieret læsio, tunc apponi non possunt muro communi invito. per d. l. quidam Hiberus. & d. l. fistulam. in princ. Angel. tenet hoc in l. quidam Hiberus. in fin. & l. inter quos. in prin. de damn. infest. in iij. colum. versic. similiter scalas lapideas iuxta murum communem, & c. & Flor. in l. Sabinus. in fin. communi diuidun. Et dicuntur scalæ non asserre damnum seu læsionem in muro communi, quando non impediunt ipsius parietis refec-tionem, vel quando sublato pariete communis scalæ per se stare possunt. aliàs secus. vt d. l. fistulas. § iuxta. vbi hoc not. Bartol. & docto. vel quando aliud impedimentum seu damnum fieret ipsi muro communi, puta quia ostium fieri debebat, vel fenestra, vel aliud edificium, quod per dictas scalas impediretur vel incommodaretur. argumen. d. l. quidam Hiberus. & d. l. fistulam. in princip. d. l. fistulas. si serui. vendit. & l. si communes ædes. communi diuidun. & per id quod not. glossæ in l. Sabinus. eod. titul. Et ex his sequitur, quod scalæ lignæ possunt regulariter apponi per vnum ex sociis iuxta murum communem, quia faciliter remoueri possunt: ut dicit text. in dicta l. fistulam § final. & sic communiter damnum communi muro inferre non possunt. si tamen damnum inferrent, apponi non possunt. ut dixi. ¶ Sed quid de scalis lapideis, an apponi possunt iuxta murum communem per vnum ex sociis? Et videtur quod non. quia faciliter remoueri non possunt per dictum § fin. cōtrarium dicit scilicet quod poni possunt: quia sublato pariete per se stare possunt: ut dicta l. fistulas. § iuxta. & ibi Bart. si modo muro communi istum damnum fiat. & ita tenet Angel. in dicta l. inter quos in iij. colum. In hoc tamē est differentia: quia facilius possunt nocere scalæ lapideæ quam lignæ. sed ceteris paribus nulla est differentia: quia ubi nullum fit damnum per eas, fieri possunt, aliter non. & ita vidi obseruari. & in summa not. pulchram regulam pro sociis habentibus inter se communem, puta in muro uel domo communi, si queritur vtrum vnus eorum poterit aliquid appropinquare vel apponere in muro communi, iam debet attendi an illud quod appropinquatur vel apponitur, possit per se sublato muro vel domo subsistere: quia tunc potest apponi, aliàs secus. item an impediatur refec-tionem communis parietis uel domus, & non potest, si non impeditur potest, et probatur in d. § iuxta. Et manifestum est aliquod damnum vel non, ut patet ex prædictis, quæ procedunt, ut dixi, non tantum in scalis, sed etiam in quacunque alia re vel edificio, quod est valde not. quia per hoc multæ quæstiones decideri possunt. quibus adde quæ dicam infra proximi quæstio. & infra de solario. ¶ Quid autē dicendum, si quis vult non solum scalas appo-

pinquare, sed etiam mittere, puta earum tigna vel lapides, an possit? Et videtur, quod debeat distinguui, ut de appropinquatione dictum est. In contrarium videtur, videlicet quod indistinctè possit: per text. cum glossæ in l. si communes ædes. in versicul. mittere. communi diuidun. quia in re communi licitum est vni sociis aliquid facere, quando alteris sociis nihil interest. l. quidam Hiberus. § parietem. de seruitu. vrb. prædior. & not. glossæ in princip. in l. Sabinus. communi diuidun. Ego autem teneo, quod regulariter non possit. quia in communi non potest inuiri socio aliquid facere. & melior est conditio prohibentis. d. l. Sabinus. nisi murus communis esset ad hoc destinatus. ut ibi not. glossæ facit ad hoc quod dixi in titul. præced. de fornace. in j. quæstione. nec obstat text. cum glossæ in dicta l. si communes ædes. quia debet intelligi, quando ædes erant ad hoc destinate, vt ibi fierent scalæ. & ita etiam intelligit ibi Flor. Nec obstat, quod dixi, quando non interest sociis, potest alter socius in muro communi immittere, quia non potest interesse si tigna vel lapides non immittantur, vt de se patet. In hoc tamen possit sic distinguui, aut murus est communis quo ad omnia: quia sic actum fuit & conuentum inter socios, & non habet dubium, quod etiam pro scalis in eo possunt immitti tigna & lapides & similia. aut est actum, quod murus sit communis tantummodo ad vnum vsum, puta pro diuidendo vinearium. & tunc etiam clarū quod nihil potest immittere, quia limitata dispositio limitatum producit effectum. l. in agris. de acquirend. rer. donum. & pro hoc vide omnino quæ dixi supra de pariete siue muro, in penult. quæstio. versicul. occurrit mihi. Siue nihil est actum expresse inter socios quod constet: & tunc aut murus apparet communis ex eo, quia in eo sunt appositæ tigna uel trabes: vel lapides: & tunc in dubio reputatur communis saltem, quantum ad hoc: & ideo quilibet ex sociis potest scalas immittere aut tigna vel lapides pro scalis sustinendis. & ita potest intelligi text. cum glossæ in l. si communes ædes in vers. immittere. communi diuidun. Et hoc intelligo, quando murus est sufficiens & idoneus ad sustinendum talia onera: aliàs secus: ut l. in parietis. de damn. infest. & l. cuius edificium. de seruitu. vrbano. prædior. & dixi supra de serui. tigni immitten. in iij. quæstio. aut murus apparet communis ex alio, puta quia sunt fenestellæ vel annuli ab utraque parte, vel similes de quibus vidi supra de pariete seu muro. vers. ij. principaliter est videndum. & tunc in dubio credo quod non possit. quia regulariter in communi re melior est conditio prohibentis. d. l. Sabinus. Nam negari non potest, quod per dictam immisionem tignorum uel lapidum quibus scalæ sustentantur, non fiat aliqua læsio muro communi, si tamen fiat talis missio, per quam nullo modo potest interesse alterius socii: puta quia modica esset missio facta, nec pondus magnum sustineret murus, propter talem immisionem, tunc

tunc fortasse posset vt d. l. quidam Hiberus. §. parietem. & gl. 2. in d. l. Sabinus. & ita alijs videri iudicari. Hoc tamē an interesset vel non vicini, relinquendum est arb. iudi. qui inspecta qualitate muri & loci & missionis iudicare debet. ar. l. j. §. si de iu. delibe. & c. de causis. de off. deleg. & prædictis adde quæ dixi §. de serui tigni immitt. in 4. & 5. q. de pariete siue muro. ver. §. principia liter est videndum. cum seq. ¶ Videmus de muro communi, an possit scalæ iuxta eum apponi vel immitti: nunc dicamus de muro alieno: in quo sic breuiter est concludendum: Aut quis vult ponere scalas ligneas vel lapideas immittēdo tigna vel lapides in muro alieno, & non potest, invito aut non consentiente domino: nō dominus muri potest propria auctoritate illud quod immittit: est in muro suo tollere vel destruere. l. quemad. §. si protectum. ad l. A qui & l. qui vitē. §. si ad ianuam. quod vi aut clā de quo dic vt dixi supra. de ser. tigni immitt. in 6. & 7. q. Aut quis vult ponere scalas prope murum alienum, nihil in muro immittendo: & tūc aut vult tangere murum ita, vt re quiescat in eo, & non potest per dicta iura, & per l. fistulam. §. iuxta, de ser. urb. præ. Aut vult tangere etiam non requiescendo: & idem eadem ratione. facit l. vulgaris. in primis de sui. dū dicit, qui autē hominis tangit, etiam hominē tergit, ille videtur. Aut quis vult edificare scalas propter murum alienū, ipsum non tangendo, & tūc subdistinguitur: si sunt scalæ ligneæ, aut lapideæ, si sunt lapideæ, vel de muro, & tūc audiāne fundamentum de terra, ita quod murus dici possit: & credo quod non possit, nisi stent remitte per vnum pedem. per l. h. fin. regum. & ita intelligo Bald. & Fior. in d. l. fistula. §. si qui dicunt, quod idem ius est de scalis, quod est de muro, aut non habent fundamentum intra, ita quod propter murum dici non potest: & tūc qd. ficare poterunt prope fundū alienum, dummodo ipsum non tangat: quia tūc nō habet locum l. h. fin. regum. si vero sunt scalæ ligneæ, teneo qd. indistincte edificare possit prope fundum alienū dummodo ipsum nō tangat, nec in eo aliquid immittat, etiam si scalæ sint alixæ sup. tignis alixis in solo ædificatis prope fundū alienū circa vnu pedem. ar. l. Titius. si. regum. qd. nō, quia est quotidianū. Et prædicta procedunt, quando quis edificat in suo localis prope fundū alienum. ¶ Sed quid si aliquis vult edificare scalas in solo publico iuxta domum suam, an possit? Videtur quod non: quia regulariter prohibetur est primatio, in solo publico auctoritate propria edificare. l. 2. & per totū. ne quid in lo. publicum sim. In contrarium videtur, quando quis haberet porticum in solo publico: vel stillicidium supra solum publicum: quia quatenus se protendit stillicidium vel porticus, videtur quod sub eo possit edificare scalas, & similia. ar. l. fin. in fi. de seruit. urbano præd. & ita in multis locis reperiuntur. In hoc puto, quod loci consuetudo seruanda sit. an in totum. & quod ibi nō per gl. & Doct. C. de edifi. pri. Sed vbi non apparet de consuetudine, teneo quod fieri non

potest: quia locus publicus sub stillicidio vel porticu remanet publicus: vt dixi supra de ostio siue porta. ver. alia est q. similis. ¶ Possit etiam dubitari, an quis possit facere scalas in muro supra solum vicini vel publicum. Et dicat regulariter, quod non. per l. fin. in fin. de serui. fallit quando fieret sub stillicidio suo, quatenus protendit stillicidium. l. fin. §. si. de serui. urbano præd. Item fallit, quando seruitus esset imposita: quod vide supra de ser. proli. in 2. §. 4. & 5. questione. & de pariete siue muro in 6. & 7. questione. infra in seq. tit. in prin. & quod dicam infra de necessario. ¶ Quæro an appellatione domus veniant scalæ. Dic aut scalæ sunt extra domum, seu extra ostium domus, & tūc non continentur appellatione domus. & ideo maleficiū quod fit in scalis exterioribus extra ostium domus, dicitur non esse factum in domo: necus si essent interiores & ita not. Bar. & Flo. in l. fistulas. §. si. de ser. urb. præ. Et propter ea sequitur aliud, quod quis potest capi pro debito in scalis exterioribus nec habet locum l. plerique. de iniuriis. & adde prædictis l. creditor. §. si cum ibi nō, de act. emp. & quod nō. Bald. in l. Gallus. §. si ad fin. de lib. & post. & quod plene dixi §. de claustro seu conclauis, & porticu, in 2. q. ¶ Queritur etiam, quid si scalis amotis quis muro ascenderit ciuitatis? Dic quod capite puniri debet. l. si. de re. di. & ibi per Doct. Item si quis ascenderit castrum quod habet murum vel valla lignea, secus, si in illis tantum loco murorum: vt est casus sing. in l. de rectorum. §. necnon. de remilit. secundum Lud. Ro. in quodam suo singul. l. i. ¶ Vltimo quæro, quæ sit pœna apponendi scalas muro alterius causa ingrediendi eius domus. vide Bald. omnino in l. fin. de re. di. & quæ ipso nō, in l. si quis non dicam rapere de epist. & cle. & vide tex. in §. ope. insti. de obli. quæ ex quali delict. n. & gl. 2. §. q. 3. illud sane.

De ferratis. Cap. 55.

- 1 Fenestris suis si quis ipsam fecerit apponere ferratas protendentes extra murum suum supra vicini solum an poterit.
- 2 Fenestras suas ferratas si quis ipsam versus solū vel domum vicini habeat, quæ sit per 30. vel 40. annos steterunt: & ipse eas tollere velit, vicinus autem contradicat, quid iuris.
- 3 Fenestras si quis versus domum, vel etiam fundum vicini habeat, per quas in domum vicini ire potest, an eo possit, vt fenestras ferratas ponat, vt ibi dicta facultas mirandi tollatur.

¶ Vt §. §. fecit fenestris suis ferratas apponere protendentes extra murum suum supra solum vicini, quæ sit per 30. vel 40. annos steterunt: & ipse eas tollere velit, vicinus autem contradicat, quid iuris. Et dicat regulariter, quod non. per l. fin. in fi. ff. de ser. & l. si iterum. §. p. n. quod vi aut clam. quia solum vicini debet esse liberum vis; ad celum: vt ibi. sed hoc fallit quando esset seruitus imposita, vel quando fieret sub stillicidio suo, quatenus stillicidium se protendit. per l. si §. si. de ser. urb. præ. cum ibi nō facit quod dixi §. de scalis. ver. posset etiam dub. & quod dicam §. de specul. tribus.

Item

4 Ciuitatis. Ciuitas muris circumdata an possit alienare murū, vel si per ascendere, vide Cor. 3. vol. con si 76. incip. præ tens.

De ſolario, Cap. 56.

Item fallit quando fieret ſ. ſolum pu. quia ita ſeruatur de conſuetudine. per l. an in totum. C. de ædific. pri. ¶ Quid ſi aliquis habet fenestras ſuas ferratas verſus ſolum, vel domum vicini, quæ ſic ſteterunt per 30. vel 40. an ipſe vult tollere eas, vicinus contradicit, dicens quod nō po teſt de iure quia ſibi eſt quæſitum ius per dictū tempus. arg. l. omnes. & l. ſicut. de præſcrip. 3. an. Itē quia intereſt ſua, ne vicinus vel alius poſ ſit per diſtas fenestras venire in domum ſuam, quæritur quid iuris. In hac q. puto ſic dici poſ ſe. aut eſt ſer. conſtituta, vt retineantur ferratæ, & non poteſt eas auferre. aut non eſt conſtitu ta, & tunc aut alias voluit auferre, & ſuit impe ditus per vicinum, & propter impedimentum, & per contradictionem deſtitit auferre, & ela pium eſt tempus ſufficiens ad præſcribendū iſtā ſeruitutem. & idem, per l. hæc autē iura. cum ibi no. & gl. & Doc. de ſer. vr. aut non eſt tranſa ctum illud tempus, & tunc non ſit præſcripta ſeruitus, tamen propter illam deſtitutionem & contradictionē contradicens eſt conſtitutus in quaſi poſſeſſione illius iuris remanēdi ferratæ. tex. eſt cum gl. not. in l. qui luminibus. ff. de ſer. vr. præ. & l. j. C. de ſer. & ibi not. per Doctō. aut nunquam fuit contradicſtum: & tūc aut ille vult tollere ferratam in deſpectum vicini, vel vt no ceat vicino principaliter, puta vt poſſit per il las fenestras viſitare domum vicini propter ſi liam ſuam vel pediſſequam, vel alia cauſa ſi. & non poteſt. arg. l. j. §. denique. de aq. plu. & in l. in fundo. de rei ven. & in l. opus. cum gl. de o pe. pu. & pro hoc vide quod no. Cy. & Doc. in l. altius. C. de ſerui. In dubio tamen non præſumi tur animo nocendi. glo. eſt valde no. in l. flumi num. §. ſi. in gl. pe. iu. ſi. de dam. infe. aut vult tol lere ferratas pro aliqua commoditate domus ſuæ. & poteſt, licet noceat vicino. vt probatur in d. l. fluminum. §. ſi. cum l. ſe. quæ incip. Procu lus. ¶ Sed quid e contra? quidam habet fen eſtras verſus domum vel fundū vicini, per quas poteſt ire in domum vicini, an poſſit cogi vt po nat fenestras ferratas: ut tollatur ſibi dicta ſacul tas intrandi? Dic breuiter quod non. quia nemo cogitur in ſuo laborare, niſi ſit impoſita ſerui. vt habetur in l. j. in ſi. cum l. ſeq. de aqua plu. ar. & quia ſin re ſua quilibet eſt moderator & arbi ter. l. in re mandata. C. man. Eo autem caſu quo tenetur habere fenestras ferratas in ſuo, ſi repe riantur fractæ uel ætate conſumptæ, an ipſe te neatur iterum reſicere & ſumptibus ſuis? Te neo quod ſic per l. & ſi forte. §. etiam ver. nam in omnib. ſi ſer. ven. cōiūcta l. eū debere. de ſer. vr. præ. ad q. adde quod dixi ſ. de ſer. oneris fe rēdi. ver. hu. aut ſer. & ſ. de ſtillicidio nō auer tēdo. ver. circa iſtā ſeruitutē. imo eſt plus dico, q. eſt ſi deſtruxit vel extraxit eſſent in totū fer ratæ de fenestris, ſicut ſit quandoq. per ſtipēdia rios tpe guerræ. & etiā quia domus vel murus, in quo ſunt ferratæ, corrueſcit, an ſi reſiciatur ſe ueſtræ, teneatur reſici ferratæ & dico q. ſic. pro quo vide quod dixi ſ. de ſer. ſtillicidij auer tēdi. in §. quæſtio. Vltimo adde prædictis, quæ dixi

- 1 Solarium ſi quiſpiam ædificare velit ad hoc vt ſu ſtineatur, in quo loco ipſum aſſigere debeat.
- 2 Murus quō cognoscatur an ſit communis, vel non, et an ſit communis pro diuiſo, vel indiuiſo.
- 3 Solarium, quod eſt inſixum muro communi vel alio no iure ſeruitutis, an pauimento vel lateribus coo periri poſſit.
- 4 Solarium vnum vel plura ſi vna domus habeat, & pars inferior ſit vnus, pars vero ſuperior alie rius, ſicuti Venetis contingit, ſi ille, qui partem ſuperiorem habet, non habeat aditum veniendi ad ipſam, niſi per ſcalas vel partem inferiorem, nunquid per illam venire poterit.
- 5 Solarium ſuperius domus alicuius ſi quiſpiam ha beat in quo quotidiē habitantes currant, vel eius pueri ſaluent, vel pulſent, ita quod exiſtentibus in parte inferiori impedimento ſint, quid iuris.

¶ Si quis ¶ vult ædificare ſolarium, in quo lo co debet ipſum aſſigere vt ſuſtineatur? dic q. aut muri vndiq. ſunt ſui. & in eis pōtigna ponere & iſtud non habet dubiū. aut muri ſunt cōmunes vicino, & tūc aut pro diuiſo aut pro indiuiſo. Primo caſu pōt, quatenus durat pars ſua eadē ratione & nō vltra, niſi eſſet ſeruitus impoſita, per ea quæ ſcātū dicā. Si p. indiuiſo, tūc pōt imponere, quatenus durat murus, ſi mu rus eſt ad hoc deſtinatus. ad hoc vide q. dixi ſ. de ſcalis. ver. quid autē dicendū. ¶ Quō autē co gnoscatur an murus ſit cōmunis vel non: & an ſit cōis pro diuiſo vel indiuiſo: vide quæ dixi ſ. de pariete ſue muro. in j. & 2. q. aut murus eſt alienus, & regulariter nō pōt: quia in re aliena nō eſt licitū aliquid immittere circa ſeruitutē, niſi dño volente. vt l. quæd. §. ſi proteſtū ad l. Aquil. de quo vide quæ ſ. dicta ſunt de ſcalis, ver. videamus nunc de muro com. Sed ppe mu rū alienū ſuper trabib. vel lignis poſitis vel re quieſcentib. in ſolo ſuo inferiori, bene pōt ædi ficare ſolarium nec eſt opus dimittere ſpatium aliquod ēt vnus pedis: quia nō habet hoc caſu locum l. ſi fini. reg. & ita vidi ſæpe obſeruari in ſolario & ſtillicidio: quia poſſunt prope murū vicini ædificare, dummodo ipſum non tangant, neq. ſuper eo requieſcant, ſed ſupra trabib. ſexi ſtentibus in ſuo, quod no. quia quotidianū eſt. ¶ Sed quæritur, an quis poſſit ſolarium, quod eſt inſixum muro communi vel alieno iure ſerui tutis, pauimento vel lateribus cooperire. dic re gulariter q. ſic. Fallit ſi propter talē coopertu lam nimium grauaretur murus, in quo requie ſcit ſolarium, nam tunc nō pōt. ar. l. cuius ædifi cium. de ſer. vr. præ. Nā in tali ſolario non po teſt dominus imponere magnum pondus: puta frumētū, vel blandi, qm murus cōmode ſuſtinere non poſſet, quod eſt notandum cōtra. multos q. habent granaria. ¶ Sed pone, q. vna domus ha bet vnū ſolariū vel plura: pars inferior ē vnus:

pars

pars superior est alterius: sicut Venetiis in multis domibus contingit: ille qui habet partem superiorem, non habet aditum uenienti ad ipsam, nisi per scalas uel partem inferiorem, an per illam poterit uenire? Dic qd non: nisi sit imposita seruitus: sed debet facere scalas aliunde: ut probatur in l. uia constitui. §. quodcumque. de ser. ru. præ. & ibi hoc no. Bal. Flo. Paul. de Castr. & ego plenius dixi supra de serui. itineris siue aditus. uer. not. vñ alium casum pulchrum. ubi omnino videas. ¶ Quid aut si habens solarium superius, in quo quotidie currant, uel eius pueri saltent, uel pullent, ita qd sit impedimento existit in parte inferiori. Dic aut hoc fit in despectu & dñum vicini, & nō pōt, per ea quæ dixi §. in ti. precedenti in 2. q. vide ibi. Aut hoc nō fit in despectu seu damnum, sed pro ulu suo seu familiaris suæ: & tunc pōt, per l. fluminum. §. fin. cū fe. de dam. infe. & pro hoc vide optimum tex. in l. sicuti. §. Arist. si fer. uen. ubi etiā habetur, qd si proiceretur aqua in solarium causa scopandi, uel propter calorem, & aliquid de aqua caderet inferius, propter hoc non tenetur, circa quod uide omnino quæ dixi supra de ser. proli. in 2. q. Ultimo adde pro completiōe materiæ quæ dicam infra de mōniano.

De tigno iniuncto. Cap. 57.

- 1 Aedes duæ eadem contignatione contextæ si pluribus legentur, quisque legatarius habebit quatenus pars sua sibi legata daret: nec unus contra alium agere poterit, ut tigna non existant, sicuti testamenti, uel mortis tempore erant.
 - 2 Tignum unum, uel una tigni contignatio si unam domum tegat, & postea inter plures diuidatur, illud tignum sociorum cuiuslibet proprium est, quatenus tigni longitudo uersus partem suam se extendit.
 - 3 Tigna immissa debent immissa remanere, tempore quo domus pluribus uel inter uiuos uel in ultima uoluntate assignatur, sicut prius ante assignationem uel diuisionem existerant.
 - 4 Domus duas unica contignatione contextas si quisquam habeat, & unam uendat, aliam autem sibi reseruet, an emptor, uenditore inuito, tigna aut camenta retinere poterit, quæ in domo uendita requiescent.
 - 5 Molendinum in flumine publico si facere uelim, an in ripam uia publica tigna immittere potero.
- S**I duæ & edes eadem contignatione contextæ pluribus legentur, quisque legatarius habebit quatenus pars sua sibi legata durat, nec unus pōt agere contra alium, ut tigna non sint uel tpe testamenti uel mortis erant. l. binas edes. de ser. urb. præ. ¶ Ex quo notandum est, qd si vnum tignum uel una cōtignatio tigni tegit vnam domum, & postea diuiditur inter plures, quod illud tignum est proprium cuiuslibet so-

ciorum quatenus longitudo tigni se extendit uersus partem suam: ut d. l. binas ades. & ibi hoc no. Doct. ¶ Item not. aliud ex prædictis, quod tigna immissa debent remanere immissa tempore quo domus assignatur pluribus, uel inter uiuos, uel in ultima uoluntate, sicut erant prius ante assignationem uel diuisionem. quibus adde quæ dixi supra de claustro, in 3. §. ¶ Sed quid si habens duas domos unica contignatione contextas, unam uendit, aliam sibi reseruat, an emptor poterit inuito uenditore retinere tigna aut camenta, quæ requiescent in domo uendita? Dic quod non, nisi forte contractus aliter se habeat: ut l. quod conclauē. de dam. infe. Vnde si cautus tu emptor, ut facias in instrumentum emptionis apponi, ut tigna uel camenta remaneant, prout nunc sunt, pro seruitute oneris ferendi: ita dicit Ang. in d. l. binas ades. de ser. urb. præ. & in d. l. quod conclauē. secus est, quādo domus legaretur alteri: quia semper intelligitur legari cum seruitute oneris ferendi, prout erat tempore testamenti, per d. l. binas edes. & ita est in hoc differentia inter cōtractus & ultimas uoluntates, secundum Bart. Ang. & Do. in d. l. quod conclauē. An autem & quando sit licitum tigna immittere in communi muro, uide omnino Ang. & Do. in l. inter quos. in prin. in pe. col. in fi. de dam. infe. & plenius per eundem in l. quidam Hiberus. in fi. de ser. urb. præ. & uide quæ plene dixi supra de ser. tig. immitte. in 4. q. & adde omnino quæ dixi supra de pariete siue muro, in pen. q. uer. occurrit mihi circa præ. ¶ Sed quid si uolo facere molendinum in flumine pub. an possum tigna immittere in ripam uel pub. Dicis quod non, nisi uolente eo qui habet prope uiam fundum. ar. l. maritus. de acq. re. do. & pro hoc gl. inf. de re. di. §. riparū. & ita tenet Barto. in d. l. maritus. & in l. quomimus. in 7. q. de fluminibus. ubi plenius per eum in rub. eo. ti. Cetera circa istam materiam uide supra de ser. tig. immitte. & supra de claustro seu conclauē & porticu. & supra de pariete siue muro. & not. in co. ti. de tig. iniun. & uide omnino quæ dicam in seq. rubrica in prin.

De onere ferendo. Cap. 58.

- 1 Tigni immittendi inter seruitutem & oneris ferendi qua differentia sit.
- 2 Verba, promitto ferre, uel sustinere onera domus tuæ, quid importent.
- 3 Seruitus oneris ferendi ad factum competit.
- 4 Seruitus oneris ferendi an personalis actio esse dicatur.
- 5 Murus vicini si seruitutem oneris ferendi debeatur, si domus corruat, uel refectioe indigeat, & ipse vicinus non uult reficere, sed eum cedere, & mihi relinquere, an possit.
- 6 Murum oneris ferendi casu quo vicinus reficere seneatur, qualiter ista refectio fieri debeat.

7 MURUM

Barthol. Capol.

- 7 *Murum communem si duo habeant, qui onera ædium communia sustineant, & eorum alter ipsum deponere velit, & melius fundare, ac graviora pondera superimponere, an altero socio invito facere possit.*
- 8 *Molendinum communem si duo habeant, & unus molas meliores imponere velit, an etiam alter ad expensas teneatur.*
- 1 *Q*UAE sic ¶ differentia inter servitutem tigni immittendi, & oneris ferendi, dubitari possit. Et dicitur quod est in significatione verborum seu ordine: ut probatur in l. eum debere colum. de ser. vr. præ iuncta l. sicuti. in prin. si ser. uē. quod sic declaro. ¶ Hæc verba, promitto ferre vel sustinere onera domus tuæ: hoc importat, ut dominus ædium servitium seu ipsæ ædes aliquid faciant. habet enim se in ista oratione domus serviens per modum agentis: quia ista debet sustinere onera: & agit hunc actum sustinendi onera: sed in his verbis, quod liceat tibi immittere tigna, nihil importat, quod debeat facere dominus serviens, sed conceditur facultas domino ædium dominantium: ut probatur in d. l. eum debere. coniuncta d. l. sicuti. in prin. secundum Bart. qui ita no. in d. l. sicuti. in prin. & adde quæ scripsi supra, de servitute oneris ferendi. uer. sed quero, quis mihi debet servitutum. plenius declaravi quomodo cognoscatur servitus oneris ferendi, & servitus tigni immittendi, & quomodo una cognoscitur ab alia.
- 3 ¶ Et ex his no. quod licet alia servitutes regulariter non competant ad factum, sed ad patientem tantum: ut l. quoties. la prima. §. i. de seru. tamen aliud est in ista servitute oneris ferendi, quia competit etiam ad factum. l. & si forte. §. etiam si seru. uend. de quo dic ut dixi supra de ser. one. ferē. uer. huius autem servitutis. ¶ Ex quo not. aliud, quod licet eo casu quo alicui incumbit onus ferendi, non dicatur servitus, sed potius obligatio personalis. l. servituti. §. opus. & ibi not. & in l. pecoris. de seru. vrba. præd. & habetur in l. si. §. si. ff. de con. emp. tamē hoc fallit in servitute oneris ferendi. ut d. §. etiam. & ibi hoc not. Flor. De hac servitute oneris ferendi, non uidetur fieri mentio, nisi in prædio vrba l. eum debere columna. ff. de seru. vrba secundum Flor. in d. §. etiam. Sed tu dic, quod potest esse in prædio rustico: ut dixi supra de seru. oneris ferendi. in prin. dic ut ibi. ¶ Circa istam servitutem oneris ferendi, pone murus vicini debet servitutum oneris ferendi & sustinendi onera domus: si corruit, vel refectione indiget, vicinus tenetur onera reficere, non ego. ut d. §. etiam. & dixi supra de seru. oneris ferendi. uer. sed nunquid ille. Quid si vicinus non vult reficere, sed ei cedere, & mihi relinquere, an possit? Et dicas quod sic. quia ista est obligatio in rem, non in personam. text. est no. in l. & si forte. §. Labeo. si seru. vendi. quod facit ad not. per Bart. & Doct. in l. is cum quo. de aqua plur. ar. & per Flo. in d. §. etiam. & per gloss. in c. quæ in ecclesiis. extra de constit. ¶ Quæro etiam,

casu quo vicinus tenetur reficere murum oneris ferendi, qualiter debeat fieri ista refectione? vide text. & quod ibi no. in d. l. & si forte. §. modo. & adde quod parietem proprium quis meliorem, quam in servitute impositum est, facere licet, non deteriorem: quia tunc tenetur actione confessoria, vel prohiberi potest. de no. ope. nun. per d. l. & si forte. §. si. cum seq. ubi etiam ponitur quis sit effectus harum actionum.

7 ¶ Item quero, duo habet murum communem, qui sustinet onera communia. puta ædium suarum. alter eorum vult eum deponere, & melius fundare, vel alio modo ipsum fortiores facere, forte ut possit ibi arcum suum uolū lapideæ fundare, vel forte graviora pondera superimponere quam consuevit, quæ secundum sui primam formam supponi tunc non possent: queritur an possit invito altero socio. & dicas quod non. text. est, & ibi hoc not. Doct. in l. parietem. de servitut. vrban. prædio. nisi paries esset ad istum usum destinatus, vel nisi hoc esset actum, vel nisi indigeat tali refectione. & his modis potest intelligi l. si communes ædes. communi. di. Et ibi hoc no. & habetur per Bart. in l. communis. & in l. damni. §. cum pariete. de dam. inf. & per Cy & Doct. in l. si ut proponas. C. de edi. priuati.

8 ¶ Et per d. l. parietem. secundum Bald. & Doct. ibi fuit determinata ista q. quod si vnus ex habentib. communem molendinum vult imponere molas meliores, & alter sociorum non vult teneri ad illas expensas: quod non teneatur, quia melior est conditio prohibetis. l. Sabinus. communi diu. nec obstat l. cum duobus. §. idē respondit, socius qui cessantis. pro socio. per quam quidam dicebant contrarium: quia ibi res erat aliter peritura, non facta ista expensa: hic secus. & eodem modo debet responderi ad l. si ut proponis. C. de adifi. priuati. An autem actio quæ competit pro illa servitute oneris ferendi, si ædes plurium dominorum sint, competit in solidum? Dicas quod sic. ut d. l. & si forte. §. plurium. ubi vide. Item in hac actione ueniunt fructus, id est, comodum, quod haberet, si onera ædium eius vicinus sustineret: ut text. est in d. l. & si forte. §. pen. Cetera circa istam materiam uide supra de seru. oneris ferendi.

De refectione. Cap. 59.

- 1 *Reficere quid proprie sit.*
- 2 *Rem propriam an quis reficere teneatur.*
- 3 *Conuersantibus per uiam publicam, ubi est domus ruinosa, per quod remedium succurratur.*
- 4 *Domus diruta si deformitatem in ciuitate pariat, quod remedium contra dominum intendendum est.*
- 5 *Domus vel res quando aliena fuerit, an & quomodo, & per quem refici debeat.*
- 6 *Idoneitas intelligitur, quando in extremo non peccat: quoniam nullum extremum laudabile est.*
- 7 *Actio quæ competat socio reficere uolenti*

- in casu permissio contra alium sociū prohibetur.
- 8 Sociorum unus si suo sumptu adificium commune inter societas seu communis reficiat ad usum ad quem paratum seu destinatum erat, verbi causa domum ruinam, aut mendicium in flumine, aut parietem communem, an contra illum, qui recusavit, agere poterit.
 - 9 Domus iam partis alicuius rei, quæ refectione indiget, an in reficientem ipso iure transeat, vel requiratur sententia, & in quid transeat etiam possit.
 - 10 Socius alicuius rei, qui rem refecit, an suo vel communi nomine rem refecisse dicatur.
 - 11 Parietem communem si unus ex sociis reficere velit, alter vero timeat, ne ex ea refectione sibi damnum imminuat, qualiter sibi succurratur.
 - 12 Parietis refectionis oneris ferendi servitutem debentis ad quem spectat.
 - 13 Promissum si quidam nobilis comitatensi cuidam reficere parietem: qui post tunc parietis erat, & postea in tantum aqua crevit, quod parietem cre-scere necesse fuit, qualiter iste non illis teneatur.
 - 14 Paretis alienus si per medium pedem in alterius domum inclinaverit, an contra eam agi possit, ut ipsum erigat & reficiat.
 - 15 Rem ipsius servitutem reficientis onus, ad quem spectat.
 - 16 Rei viciaria refectionis ad quem spectat.
 - 17 Fundus si locatus est, vel etiam domus, refectionis impensa ad quem spectat.
 - 18 Emphyteus alicuius seu feudatarius, an fundum, vel quid aliud reficere teneatur: ubi etiam quid de re dubitatur. 19.
 - 20 Fructus vel redditus alicuius fundi vel domus si legatur, refectionis ipsa ad quem spectabit.
 - 21 Ecclesia, & clericus an teneantur ad reparationem murorum, seu refectionem fustilicorum civitatis, & pontium, & viarum, & portarum, & aqueductuum.
 - 22 Ecclesia an parochialem an laici parochiani teneantur reficere, an vero clerici.
 - 23 Ecclesia ex aedificatione si ius patronatus acquiratur, an etiam ex refectione, vel reparatione quaeratur.
 - 24 Tutor an pupilli adificia collapsa, & deformata reficere poterit.
 - 25 Reffectio rei servitutem debentis ad quem spectat.
 - 26 Opus novum an nunciari possit edificia vel loca-cam reficienti.
 - 27 Domus refectionis an ipia causa dicatur.

QUAE in materia servitutum pluries occurrunt de refectione, & maxime in servitute oneris ferendi, ideo de eo aliqua verba videamus. ¶ Et primo, quid sit reficere. Dicitur, reficere est rem ad pristinum reducere: hoc est, ne quis dilaret aut producat aut exaggeret: ut est textus in l. 3 §. reficere de itin. act. pri. ¶ Secundo, nunquid aliquis compellatur rem propriam reficere? Dicitur autem queritur de domo seu re sua, aut aliena, aut de communi. Primo casu aut domus est destructa prorsus usque ad arcem: & tunc non compellitur eam reficere, quia de nouo quis non compellitur ad reedificandum: ut l. singularium. C. de edi. pri. & ibi hoc non gl. & in l. ad curatoris, de dam. infe. ita enim videtur esse nova constructio, non reductio. l. j. §. si quis edificium, de no. ope. nun. & l. inter itip. §. lacram. de ver. ob. Fallit in curialibus: ut d. l. singularium. Fallit secundo, quando per statutum vel conventionem id esset cautum. Fallit tertio, quando esset impossibilitas servitus oneris ferendi in domo destructa, quia tunc cogeretur eam reedificare dominus suis sumptibus ad hoc ut possit onera sustinere l. cum debere columnam. de ser. vr. præ. Aut domus non est in totum destructa: quia non est diruta usque ad arcem: & tunc siue sit unus, siue plurium, debet refici. Et potest dominus cogi per curatorem seu administratorem a reipub. ut reficiat. & in quantum non sit potens, sumptu publico refici debet. rex. est. no. in d. l. ad curatoris. & ibi per gl. & Doc. & habetur in l. si præses. ff. de offi. præsi. ¶ Ex quo non quod licet conuersantibus per viam publicam, ubi est domus ruinosa, ventum habens, non succurratur per remedium cautionis dam. infe. quia non timetur damnum in rem, sed in personas: ut l. qui binas. & l. qui damni. de dam. infe. in fi. tamen subuenitur alio remedio: quia possunt iudicis officium implorare, ut aut rem in totum deponant, aut reficiant, ut transeuntibus damnum dari non possit & ita tenet gl. in d. l. ad curatoris. & ibi hoc non Ang. & ita alias, dum essent iudex procuratoris communis Veronæ, coegerunt quendam ad reficiendum domum suam ruinolam, quæ transeuntibus minabatur ruinam. ¶ Item ex hoc non aliud, quod quando domus est diruta, & deformitas perducitur in civitatem, si dominus ad refectionem est potens, potest compelli ut reficiat. & hoc spectat ad officium curatoris. & in quantum ille non sit potens, dictus curator sumptu publico illam reficiat seu reficere poterit. & nisi intra tempus a iudice assignatum reficiatur, cum usuris eam respu. detrudere poterit pro iure dicti sumptus, & usurarum. ut est tex. valde not. in d. l. ad curatoris §. domum. & ibi hoc non Ang. & Doct. de dam. infe. Potest etiam dominus, si non habet unde reficiat, cogi ad vendendum alteri, qui sit potens ad reficiendum & si eam iusto pretio vendere non possit, non cogitur ad vendendum, sed licite poterit a reipub. petere tantum, quantum sufficiat ad reparationem domus, dictum est singulare aureum Spec. in ti. de satisfact. §. hoc quoque. qui allegat in ar. d. lege. in princ. ad Syl. & l. 2. & si C. de ser. qui pro prælib. accep. quod dictum Spec. sequitur Lud. Ro. 336. no. quod incipit. no. quod in pluribus locis tibi faciet honorem.

¶ Secundo casu principali, quando res vel domus est aliena in totum, an cogatur reficere. Et regulariter dicas, quod non. Fallit quando de hoc esset facta promissio. Fallit secundo, in casu non si curi. si serui. ven. in princ. de quo dixi supra, de ser. one. feren. ver. quomodo autem paries vel colum. Tertio casu principali, quando domus seu res est eorum plurium dominorum. & tunc subdistingue.

¶ Administ. Verum administrator teneatur de mala administratione satisfactio? responde secundu. In. in c. ex præsentia. de pigno. quod sic. & ille cuius est administrator habet actionem neg. gest. contra eum qui male administravit. ff. de nego. gest. l. j. §. vlti. 12. q. 2. si qua de rebus. & c. si quis qualibet conditione. Vnde de aduerse, quod tenetur administrator secundum gl. in l. cum ostendimus. ff. de fideiuss. tu. & dolo. ut ibi, & la. ta culpa. & l. curatoris. C. de negotio. ge. & etiam leui. ut l. quicquid. C. arb. et. Per quantum tempus intelligatur administratio, si non fuit limitatum, vide Cor. 2. vol. conl. 3. & in 3. vol. conl. 196. & vide p. Alex. j. vol. conl. 22. in 2. col. ver. attento.

Aliguae. Aut nullus vult edificare aut reficere. & nullus compellitur, nisi quando timetur damnum transeuntibus, vel quando inducit deformitatem ciuitati. quia sicut unus dominus cogi potest, ita & plures: per d. l. ad curatoris de dān. infest. & supra dixi in j. casu prin. Aut atque vult reficere: & tunc aut concordant in refectio- ne, & non est dubium: aut discordant in modo reficiendi: & tunc aut vult unus reficere in ma- iori quantitate quam prius esset, alter in eodē statu. & ille ultimus praefertur. istud est proprie reficere. l. iij. §. reficere. de ita. actūq; priu. & pro- huc vide quā dixi supra ti. prox. ver. & per pre- dictam l. parietem. Aut quilibet vult reficere iuxta priorem formam, diuersis tamen modis, & tūc praefertur ille qui vult reficere magis ido- nee. l. in reficiendo. & ibi hoc no. Dy. Bar. & Do- ctor. de dam. infest. & Angl. in d. l. quidam H. b. in prin. in iij. col. uer. restat uidere. de ser. vr. prad.

¶ ubi dicit, quod idoneitas debet intelli, quan- do non peccat in extremo: quia nullum extre- mum est laudabile, secundum Philof. & proba- tur in d. l. in reficiendo. cum glos. Aut unus tan- tum vult reficere, alter uero non: & tunc aut il- le qui vult reficere, vult reducere in meliorem statum rem quam prius esset: sed non est neces- sarium; puta quia est molendinum habens bi- nas molas, & vult imponere meliores, & alter non cogitur. l. parietem. de ser. vr. prad. & ibi hoc no. Doct. & tunc praecedit illa regula, quod in re communi melior est conditio prohibētis. l. Sabinus. communi. diuid. & dixi in praec. tit. ante fin. Aut vult unus tantum reedificare rem communem reducendo ad pristinam formam: & tunc aut vult in re communis reedificare iure seruitutis, & non potest. d. l. parietē. aut vult edificare iure comunionis. & tunc aut vult fa- cere id ad quod erat parata res seu destinata: & potest inuito socio. l. cum duobus. §. idem re- spondendum. & §. idem Mela. pro socio. & l. in tantum. §. in commune. de re. di. & l. si commu- nes aedes. & ibi no. communi diui. aut res nō est ad hoc destinata. & tunc aut est hoc actū: & po- test, aut non est actū, & tunc aut non interest alterius socii prohibere, & pōt eo inuito refice- re. l. si fistulā. §. pe. & si. de ser. ur. pra. & l. quidā Hib. §. si. eo. ti. Aut interest alterius socii, & tūc est melior conditio prohibētis. & ita loquē d. l. Sabinus. cōi. di. & d. l. parietē. & ita tenet Cy. in d. l. si ut proponis. C. de ad. pri. & pro hoc ha- bes expeditū pfecte istū artic. ¶ Tertio quero, quā actio cōpetat socio reficere uolenti in casu permisso, cōtra aliū sociū prohibētē. Dic aut res est cōis inter plures hāredes, & agi poterit iudicio fa.erci. l. i. §. per totū. ff. fa.erc. aut inter hāredes, & tunc nō iure societatis, & cōpetit iu- diciū cōi. diui. vel uti pol. l. si quis cōes aedes. cōi. di. aut est cōmunis iure societatis ad hoc princi- paliter ordinata, & tunc pōt agi pro so. text. ff. cū gl. in §. inter quos. insti. de obli. quā ex qua. contra. & no. Ange. in d. l. quidā Hib. in prin. iij. col. ¶ Quarto quāritur, an quā si vnus socio- rē suo sumptu reficit, edificat cōmune iure so-

cietatis seu cōmunione ad vsum ad quē paratū seu destinatum erat, puta domū ruinofam, aut molendinū in flumine, aut parietē comitunem, an poterit agere contra illū qui recusauit. Dic aut suo nomine, aut nomine communi, aut dubi- tatur quo nomine. primo casu nihil recuperat. l. si is. C. de ad. pri. secundo casu, quādo reuertit no- mine communi, & res est cōmunis iure locie- tatis & socius fuit requisitus, & cōtumax im- pōnendo expensam. & tunc habet tria remedia. Primum quod reficiens usq; ad quatuor mēses sumptus repetere potest cum uluris cētēsimis. Secundum quod elapsis dictis quatuor mētib. reficiens consequitur rem refectam iure domi- nii. Tertium quod si non vult reficere iure do- minii, potest repetere omnes sumptus & inter- esse. casus ē no. in §. idē rñ sit socius qui cessat. ff. p. loc. & in d. l. si ut. pponis. C. de ad. pri. & ē simile qd pp. societate & contumacia non audi. ē volens credere rei. alias esset secus. l. cū ulumfi. de usuf. secundū Angl. in d. l. quidā Hib. in prin. ad quod adde, quā dixi in ti. praec. uer. circo istā seruit. Et not. qd pp. secundū remediū, quod est singulare, videlicet qd res cōis indiget refectio- ne, puta domus vel molendinū, & vnus sociū ab altero requisitus nō exposuit sumptus p par- te sua, si alter loci. reficit in corū de suo. & pōt refectioē requirere locū, qd restituit sibi sup. pro sua parte, qd si stat p quatuor mēses a die refectiois facta p aliū sociū, & non restituat p parte sua, dñū totius trāsit pro refectioē. text. est elegās in d. l. si ut proponis. & in d. §. idē. in- dit. socius qui cessat. quod perpetuo tene mēci.

¶ Et nunquid dñum transeat ipso iure, vel reg- ratur sūa, nunquid transeat ēc. possessio, vide p gl. & Doct. in d. §. idē. respō. Aut cōtumax non fuit cōtumax in reficiendo: & tunc solū agi ad sumptus & l. socius. §. si testū ff. pro so. & ita te- net Angl. in d. l. quidā Hib. in prin. aut res ē cōis, non in iure societatis, sicut contingit in duob. cōiter rē ementibus, aut duobus legatariis, vel hāredibus eiusdē rei, vel alio mō in cōiunctio- ne incidētibus: & vnus istorū reficit rem cōm- suo sumptu proprio: & tūc aut alter socius fuit contumax. & habet locū duo prima remedia. l. repetitio sumptuum cum usuris, & adiudicatio domini contra contumacē, qui noluit in sum- ptu conferre. Sed tertium non habebit locum, scilicet ut possit agere praecise, ut refundatur sumptus cum omni interesse. text. est in d. l. si ut proponis. aut alter socius non fuit contumax: quia non fuit requisitus. & hoc casu conueniri non pōt, nisi tantummodo pro restitutione sū- quum. d. l. si ut proponis. & not. in d. §. idē. respō. & Ange. in l. quidā Hib. ¶ Tertio casu princi- palis, quando dubitatur quo non iure socius refe- cerit, an suo, an communi. Dic, quod in dubio vi- detur refecisse nomine communi. l. merito. ff. pro socio, quia hoc est sibi licitū, & onerariū est illicitū. l. si is. C. de ad. pri. Itē quia faciens no- mine proprio, intelligitur donare sumptus: do- natio uero in dubio nō praesumitur. l. cū de in- debito. de probatio. ita tenet Angel. in d. l. qui- dam

11 dam Hiberus in prin. 3. col. ¶ Quarto queritur, quid si vnus ex sociis vult reficere parietem cõem, pter uero tunc ne sua damnum iunneat ex ea refectioe, quid sit sibi succurratur. unde plene per Bar. & Doct. in l. dām in teat. S. cū parietē de dā. inf. & plenissime Ang. in l. in ter quos. & in l. in pariete. co. ti. & p. loā. Pe. de
 12 Papiā in vbi. li. in gl. an. epe. ¶ Quinto queritur, ad quē spectat refectio parietis debetis seruitutē oneris fecti dīc ad eū, qui debet seruitutē. & non solū de pariete exillente ipe seruitutis, sed et de iutrogato. l. eum debere col. de ser. ur. prę. & u. de quā dixi s. de seruitute oneris fecti. ten. vide l. sicuti. in prin. si ser. uen. ¶ Sexto queritur quidā nobilis promissit cuiusdā comitatēsi reficere pontē: tunc iōs erat paruis. postea creuit aqua, q. oportet crescere pontē, qualiter iste nobilis teneat. Illam q. disputauit Frāc. Accur. Bal. cā sic decidit in l. non modus. C. de ser. aut augmentatū est onus refectiois in intrinseca circa eandē latitudinē pontis: ut quia aqua perfordiens hoc facit, ut necessaria sit maior impensa solito: & tunc pertinet ad nobile, quia est augmentatio intrinseca: aut est augmentatio extrinseca in maiori latitudine pontis: & tunc eatenus ad nobilem non pertinet. quia tempus contractus inspicitur. d. l. non modus. & l. 3. & l. Rutilia Polla. de cōtra. emp. & l. dā. S. si is qui. de dā. inf. & l. hoc iure. S. si aqua. de aqua quo. & xlii. & de rebus. l. i. S. pen. de uer. obl. l. quicquid astringēde. p. quas leges Frāc. Accur. determinauit, per illam promissionē nobile non tenet.
 14 nēti. ¶ Septimo queritur, si paries alienus per mediū pedē inclinauerit in domum alterius, an possit cōtra eū agi, ut ipsum erigat & reficiat. dic q. sic tex. est no. in l. si cū meus. in fi. & in l. si quo in pri. si ser. uē. & ita tenet Io. Pe. de Papiā in suo vbi. li. in glantepe. ad fi. quod no. pro turrū quē Bononiā pendet supra turrū Ascelorū. ¶ Octauo queritur, ad quē spectat onus reficiendū rē usufructuariam. dic aut queritur de cura, & sollicitudine refectiois. & ita simpliciter pertinet ad usufructuarium. l. i. in fin. usufr. quem ad. caue. & l. inter usufructuariū. de dā. inf. & l. i. S. si de no. op. nū. not. Bar. quem oīno uide in l. cotem ferro. S. qui maximos in pe. co. in fi. de Publiciana. Aut queritur de impensa: & tunc aut est magna, & pertinet ad proprietariū, aut est parua, & spectat ad usufructuariū. l. hactenus. & ibi no. de usufr. & l. eū ad quem. & ibi per glo. & Doct. C. de usufr. & l. damni inf. & l. i. no. per l. & illa est communis opi. An autem sit facienda differentia, an usufructuarius habeat usufructum ex causa lucratia, uel onerosa? Flo. in l. hactenus. uide dīc dicere, quod sit facienda differentia uidelicet quod habens ex causa onerosa, non teneatur etiam ad modicam per d. l. si quis dumintum. & l. si quis suadum. ff. lo. de qua dic ut infra dicam, in 13. q. Et quando esset tanta impensa, ut æquiualeat receptioni fructuum, non teneatur usufructuarius, quia ego reputo eam magnam impensam. ar. l. qui concubinam. S. qui hortos. de le. 3. &

per ea que not. Bar. in l. his uerbis. S. idem testat
 16 cor. eod. tit. ¶ Nono queritur, ad quem spectat refectio rei uluatię, dic ut p. tex. no. & quod ibi not. in l. si domus. de usu. & hab. ubi sit alia dī
 17 stinctio, quā in usufructuario. ¶ Decimo queritur, si locus est fundus uel domus, ad quem spectat refectiois impensa? dic ad dominum locantem, non autem ad conductorem. l. si merces. S. uis maior. ff. lo. & l. ex conducto. in prin. eo. tit. & unde tex. cum gl. in d. l. si merces. S. cōductor. & l. in sum. & ibi per Pet. Cy. & Doct. C. de pign. & ideo si statutum dicit, quod quilibet ante domum teneatur scobare, scholares uel alii domum conducentes non tenebuntur, quia non possident. l. solet. ff. lo. & si soluerent, possunt imputare locatori pro pensione, uel re petere actionē ex eo cōtra dū. & si nō solueret, possent occupare domum. l. ædiles. ff. de uia pu. secundum Pet. Cy. & Doct. in d. l. in summa. & idem tenet Ros. in libello. de off. iu. ne quid fiat in uia pub. in fi. & idem tenet Alb. de Ro. secundum Odo. fr. in suo opere statutorum, in prima parte quæstione 135. & Flo. in l. si pendente. S. si quid cloacari. & vide Pau. de Castr. in d. l. ex conducto. in prin. ff. lo. & Bal. in l. ob causam. de ac. & ob. & intellige prædicta quando conductores cogi possunt ad refectioem uel purgationem uia expensis tamen pensionis. ut d. l. ædiles. item intellige etiam si quis gratis habitet, si purgatio est talis, quod pertineat ad utilitatem momentaneam, secus si ad perpetuam. l. 4. S. i. de impen. secundum Bar. qui ita not. in l. ædiles. item adde, quod uiam destructam quis reparare sōu reficere tenetur, quatenus protenditur latitudo suæ domus, secundum Ang. in l. si per illum tex. C. de p. dī. pri. ¶ Undecimo queritur, quid in emphyteota seu hualario seu seu datario? Dic cū illi possideant, & habeant utile dominium. l. i. S. qui in perpetuum. ff. si age. uel. uel emphy. pet. & c. i. S. rei autem in ri. de inueltit. de re. alie. fac. impensa refectiois spectat ad eos, non autem ad dominum: ut probat in l. 2. C. de iu. emphy. & ibi hoc no. per Alb. de Ro. & per eundem in suo opere statutorum in 1. parte. q. 136. & ideo in instrumentis inuestituræ solet cōter dici: q. dominus dat ad meliorandum &c. & idem est dicendum in superficiario eadem ratione, per l. superficiario. cū se. de rei. uendi. ¶ Qui aut in re dotali? Dic ut in tot. de de impē. & maxime in l. 3. S. i. & in l. quod dicitur. eo. tit. & in l. quortio. S. impēdja. cum se. lo.
 20 ¶ Duodecimo queritur, quid si legatū fructus uel redditus alicuius fundi uel domus, ad quē spectabit refectio? In hoc debet considerari. Aut intelligitur legatus usufructus proprie. & tunc dic ut dixi supra in 9. q. Aut non censetur legatus usufructus. & tunc spectat refectio ad heredem: istud probatur in l. fundi Trebatiani. de usufr. leg. quō autem cognoscatur, an intelligit tunc legatus usufructus uel non, uide gl. oran. l. si q. ita. & quod ibi no. per Doct. de usufr. & in l. p. seruū S. i. de usu & habi. & in l. iden. q. usufructus
 21 quæd. ca. ¶ Decimotertio queritur, an ecclesia

fit & clerici teneantur ad reparationem muro-
rum seu refectionem fortificationum civitatis, &
pontium, & marum, & portarum, & aqueductus,
& similia. Et dicas quod sic, ut l. ad portus. C.
de ope. pub. & ita tenet Azo in sum. C. de ope.
pub. in prin. & Bald. in tit. de pac. Cō. in 7. col. de
quo vide per gl. quę aliter dicit. & ibi per Bar.
& omnes Doct. in l. ad instructionem. C. de fac.
san. & per Bal. in l. qui pendentes. de usufruc. in
apostillis. & per Archi. l. 6. q. 1. iuxta. & per An-
to de But. & Doc. in canon minus de immu. ed.
cl. & per Io. Pe. de Papa in l. bello, in glo. in
uer. iure dominii vel quasi. in ult. col. qui etiam
23 tener quod sic. † Decimoquarto queritur, an
ecclesiam parrochiam teneantur reficere laici
parrochiani, an vero clerici, ut io. q. 1. discer-
nimus. & no. glo. 12. q. 11. quatuor. & ibi per Ar-
chi. & vide omnino glo. 16. q. 1. si monachus. &
per Innoc. & omnes Doct. & glo. in c. de his. de
ecc. x. di. & per Alb. de Ro. in l. ad instructionem.
23 de fac. san. eccl. † Decimoquinto queritur, ex
edificatione ecclesiarum acquiratur ius patrona-
tus: ut in c. nobis. de iure patro. nunquid ex re-
fectione vel reparatione etiam quæratur? vide
per hoc glo. or. in d. c. quoniam. & ibi per om-
nes Doct. & per aliam glo. magnam de consec.
di. 1. de fabrica. † Decimosexto queritur, an
tutor possit edifica pupilli collapsa deformata
reficere? Et dic, quod sic, ut probatur in l. lex
quę tutores. C. de admi. tu. & ibi hoc no. Saly.
25 † Decimosextimo queritur, ad quem spectet re-
fectio rei debentis servitutem? dic ut habetur
in l. loci corpus. §. si quis mihi. si seru. uen. & in
l. & si forte. §. etiam. eo. tit. & in l. refectionis. ff.
communis pradi. & in l. inter. si seru. uen. in l. 1.
in fi. de aqua pluia arcend. & uide quę dixi su-
pra. de seruitute oneris ferendi. uer. sed nūquid
ille. & quod supra dixi in prin. huius libri in 9.
26 q. princ. † Decimo octavo queritur, an possit
nunciari nouum opus reficienti edificium vel
cloacam: dic regulariter quod non. l. 1. §. si quis
edificium. & l. de pupillo. §. si quis riuos. de no.
27 ope. num. † Decimonono & ultimo queritur,
an resectio domus dicatur pia causa? dicas ut
est casus singularis, in l. si quis pro redemptione.
§. si. de don. ex quo no. quod fideicom. seu
executores testamentorum pro relictis ad pias
causas possunt dispensare pro resectione alicuius
domus combustæ uel ruinose: quod intelli-
ge quando dominus domus esset pauper: secus
si esset diues. per not. in l. illud. de sacro sanct.
eccl. eccl.

De ponticello. Cap. 60.

- 1 Ponticellos seu pōtes super domibus priuatorum
appensos, & pendentes super uiam uel solum
publicum, an de iure communi quis tenere
possit.
- 2 Stillicidi per adificationem super solum publi-
cū, illius soli dominus aliquis non efficitur.
- 3 Ponticellum edificare super solum publicum ex

concessione facta à principe, uel senatu, aut
ex gubernatione ciuitatis, uel ex cōpetu. line,
uel ex firma statuti si licitum sit, & quis in
dictis casibus uelit edificare pontem ita lato-
rum longos, quod inferatur damnum, uel incom-
modum et impedimentum uicini, seu trāseū-
tibus cum plaustris, et animalib. oneratis, qui
commode pertransire non possunt, an huiusmo-
di ponticellos edificare possit.

- 4 Generalis concessio semper intelligitur, q. sine
damno & alterius incommodo fiat.
- 5 Adificandi licentia in loco publico sine incom-
modo et damno alterius concessa intelligitur,
nisi expresse dicatur, etiam cum alterius dam-
no & incommodo.
- 6 Incommodum maximum, uel magnum, uel par-
uum iudici arbitrio dicitur.
- 7 Consuetudo uel statutum si dixerit, q. ponti-
celli super uiam publicam fieri possint, et duo
sunt, unus ex uni parte strata, & alius ex al-
tra, an eorum quilibet cum ponticellis ad stra-
ta medietatem se extendere poterit.
- 8 Promiserim si tibi dare uiam ad fundum tuum
per fundum meum, an supra uiam pontem fa-
cere poterō.
- 9 Ponticell super solum commune p r uium ex so-
cis an edificari possint.
- 10 Domum unam si ab utraque parte uia habeam;
& pontem supra solum publicum, uel etiam
supra priuatum, uel cōem in casu permissio an
si unam domum de domibus meis uendā, ui-
dear pontem uendere, qui in alia domo re-
quiescit.

CONSUEVERUNT † in multis ciuitati-
bus & locis ponticelli seu potentes appendi
super domibus priuatorum pendentes super
uiam publicam uel solum publicum, nunquid
de iure quis eos tenere possit, uel de nouo fa-
bricare? & dicendum est, quod non regulariter.
ut in l. 2. §. tractatum. & ibi glo. ne quid in loco
pub. & in l. fin. ne quid in fluui. pu. in prin. & ibi
Flo. de ser. & in l. qui sellam. §. in rusticis. & ibi
hoc no. etiam Flo. de seruitur. urbanorum pre-
diorum nisi consuetudo esset in contrarium: ut
l. an in totum. de edific. priua. uel nisi hoc esset
cōcessum à principe, uel senatu uel administra-
tore ciuitatis, potestatem habente. l. 2. §. meri-
to. & §. si quis a principe. ne quid in loco pub.
& in eadem l. in prin. & ibi per glo. & in l. pro-
hibere. §. plane. & ibi per Bar. quod ui aut clā,
uel nisi esset permissum a statuto. ut d. §. plane.
ibi, si uero lex municipalis. uel nisi esset prescri-
ptum, scilicet per tantum tempus quod nō ex-
tet memoria in contrarium: quia tale tempus
habet uim concessionis & privilegiū in c. su-
per quibusdam. §. præterea. de uerb. sig. in fi. &
in c. 1. in fi. de prescrip. in 6. uel nisi essent facti
patente uicino, & nemine contradicente, nec
pretere prohibente: quia tunc non deberent
demoliri, ne urbs deformeetur ruinis. l. 2. §. si quis
nemine prohibente. ne quid in loco pub. & l. fi.
co.

eod. titu. & no. per glo. in l. mœniana. C. de ædifi. prin. uel nisi essent ponticelli sub stillicidio domus quatenus stillicidia inter se protenduntur, eo tamen casu, quo solū, qd' est sub stillicidio, sit etus, cuius est stillicidiū siue domus qd' quando sit uide quæ plene dixi supra de serui. stillicidiū auertendi, in ix. q. & adde prædictis quæ dixi supra de ser. protegendis, in iij. q. & supra de stillicidio siue tecto Circa tamen prædicta aliter cōsiderando potest ita distingui: quādoq; ponticellus transcendit uia, quia forte unus habet duas domos. in medio earum est uia publica. an sit licitum eū habere pontem, per quē itur de una domo ad alia uel ē ut quandoque uidet, per talem pontem nō possit iri de domo i aliam tamē transcendit totā uia, & requiescit in alia domo ultra uia & sola publicū. & his casu. nō licet habere: ut est tex. in d. l. ij. §. et astatū. & ibi gl. & Bar. ne quid in lo. pub. & est text. apertus in l. si. eo. ri. no. Bart. in l. quomiuus. in xij. q. de Hum. & in l. si. duo. §. Labeo. per illum tex. uti poss. & Bal. in l. lapilli. in v. col. uerli. d. ho. de occupa. de re. diu. & no. dominus Do. de Sancto Ge. in c. cū ex eo. de excels. prel. lib. vj. & dixi supra de seruitute protegendis, in iij. q. nisi consuetudo, uel statutum, uel princeps, aut senatus, aut præscriptio hoc permitteret, per ea quæ supra dicta sunt. Quandoq; ponticellus nō transcendit totam uiam, sed pendet super uia uel solo communi: quantūq; nullum est desuper stillicidium: & idem eadem ratione, quia est super communi. Quandoque est stillicidiū desuper, & tunc aut ponticellus se extendit ultra stillicidium: idē eadē ratione. Aut ponticellus se nō extendit ultra stillicidiū, sed in eadē uel minus, & tunc uidetur qd' possit licite fieri & reueri. p. l. si. si de fer. ur. præ. intelligendo. qd' lex illa lo. cum habeat, etiam qñ solum, quod est sub stillicidio, sit publicum. † In dubio tamen ego te neo contrarium, uidelicet quod per ædificationem stillicidij super solum publicum ædificas non efficiatur dominus illius soli, ut dixi supra, de seru. stillicidiū auertendi. Sed horticellus, & similia ex quib. non timetur dānum transeuntibus, bene possunt apponi, etiam supra solum publicū, de quo dic, ut dixi supra de ser. protegen. maxime in v. q. & prædicta procedunt, nisi per statutum n. esset aliter permissum uel de consuetudine aliter seruaretur. per d. l. an in totū. C. de ædifi. priua. uel nisi hoc esset permissum à principe, uel à superiore, aut præscriptum, ut supra dixi. Quandoq; ponticellus ædificatur non super solo uel via communi, sed super solo alieno priuato, uel communi cum vno priuato: & tūc distingue in omnibus & per omnia, ut supra dictum est, quando ædificatur in solo publico, excepto quia si habet stillicidium, quatenus se protēdit, potest ponticellum fabricare, per ea quæ habentur in l. si. §. si de seru. vrb. prad. de quo uide plene quæ dixi supra de ser. stillicidiū auertendi, in ix. quæst. & supra de ser. prote. in ij. quæst. vi. quæ dicam infra de necessario & camino. † Circa prædicta dubitari potest, quid si est licitum

ædificare ponticellum supra solum publicū ex concessione facta à principe, uel senatu, aut ex gubernatione ciuitatis, uel ex consuetudine, uel ex forma statuti: & quis uult ædificare dictis casibus ponticellos ita latos & longos, quod inferunt dānum uel incommodum & impedimentum vicinis transeuntibus cum plaustris & animalibus oneratis, qui non possunt commode pertransire, uel etiam aliter, an possit huiusmodi ponticellos ædificare. Puto quod sit ita distinguendum: Aut ex forma statuti uel concessionis, aut consuetudinis non est data certa forma ponticellos faciendi: & tunc sine dubio non potest: quia huiusmodi concessionis in dubio intelliguntur sine dāno & incommodo alicuius. ut est text. ad hoc not. in l. ij. §. merito. & §. si quis à principe. ne quid in loco publico. & ibi gloss. allegat ad hoc multa iura. & probatur in cap. quamuis. in fin. & ibi not. per gloss. Archid. & Doctor. de rescript. in vi. & in cap. de his. & ibi etiam gloss. extra de priuilegiis cum simil. & hoc casu tales ponticelli & similia ædificia quæ obstant uſui publico, debēt deponi: ut est tex. in d. l. ij. §. si quis nemine prohibente. Aut est data certa forma ædificandi, & tunc subdistinguo: Aut illa forma est generalis, puta quod quilibet possit ponticellos facere per totam ciuitatem tam de lignis, quā de lapidibus pro libito uoluntatis: & tunc dicas idem: quod in præcedenti: † quia in generali concessione intelligitur semper, quod sine dāno & incommodo alterius fiat: ut est glo. no. in d. §. si quis à principe. in gl. in princip. dum dicit, neque sic conceditur, scilicet generali concessione, & c. & allegat ad hoc iura. Aut illa forma concessionis & licentiæ est simplex: quia dum simpliciter dicitur, quod possint ponticelli fabricari super solum publicum, & idem dicendum est: quia si in generali concessione intelligitur sine incommodo & dāno alicuius, multo fortius in simplici. pro hoc est tex. in d. §. si quis à principe. in princip. dum dicit, si quis à principe simpliciter impetrauerit ut in publico loco ædificet. & ibi glo. in princip. dum dicit, in generali concessione uel simplici. Aut ista forma concessionis uel licentiæ est specialis, puta quod potest fabricare ponticellos in tali contrata uel in tali domo. & idem eadem ratione, quia in dubio dicendum est, quod concedens intellexerit sine iniuria & incommodo alicuius: quia quotiescunque aliquid fieri permittitur, ita permitti oportet, ut sine iniuria cuiusquam fiat: ut est text. not. in di. §. merito. Aut forte singularis, puta quod quis possit fabricare ponticellos supra solum publicum tantæ altitudinis & longitudinis & latitudinis: tunc secundum formam illam possunt fieri. pro hoc est tex. cum glo. no. in l. ij. C. de ædifi. prin. quæ ponit exemplum, quando est statutum certis modis ædificandi, sicut est Florentiæ. & etiam gloss. singularis in l. qui luminibus de seru. urbano. præ. l. in princip. puro tamen quod hoc casu intelligatur talis concessio singularis sine incommodo alterius, per prædi-

Genera. cō.

Generalis clausula continet omnia, nisi contraria mens appareat. ff. de pecu. l. qui penu leg. C. de inoff. test. l. quando. in gl. Nō enim uidetur quis generaliter concedere: quod specialiter non est concessurus. C. quæ res pig. ob. po. l. j. in glo. itē in generali locutione persona loquens intelligitur excepta. c. petitio. in gl. de iur. iur. cum concor. ibi posit. unde si promisi tibi dare aliquid cōtra omnem hominem, non teneor dare contra me. & generalis cōcessio non cōprehendit ea quæ quis specialiter non concessisset. vide Cor. ij. vol. consil. 235. incipi. de pluribus. & in j. cōfi. cvj. incip. circa.

G Ra

Barthol. Capol.

Et ita : & per hanc rationem , quia in dubio concessio quantuncunque specialis & singularis , semper intelligitur sine damno & incommodo alterius , nisi in concessione dicatur expresse , etiam si hoc faciat dampnum uel incommodum alteri : ut est tex. qui hoc ibi uult , in l. ij. §. si quis à principe . ibi , nisi hoc impetrauerit . & ito modo debet limitari dicta glo. uidelicet in l. j. de xdi. prin. & in dicta l. quilumini-
 5 bus . † Et sicut not. quod in omnibus prædictis casibus intelligitur concessio uel licentia ædificandi in loco publico , uel supra solum publicum sine damno & incommodo alterius , nisi expresse dicatur , etiam cum damno & incommodo alterius . Et prædicta concessio , scilicet quod possit ædificari incommo- & damno alterius , ualeat : ut est re. in d. §. si quis à principe . sed intelligitur de damno siue incommodo paruo : ut ibi no. aut de maximo siue magno . arg. l. quoties . de præ. impe. off. & l. si quis sepulchrum . in princ. de religiosis . & ita debet intelligi l. feruitus . §. j. de feruitu . & ita tenet ibi glo. & in dicto §. si quis à principe . in uer. impetrauerit . in ij. solutione . quam puto uerā . facit ad hoc quod not. Bart. in l. quominus . in xj. quæst. de sum. nisi in concessione fuerit dictum , etiam cum maximo damno , uel incommodo alterius : iuxta not. in d. l. quoties . † Quo-
 6 modo autem dicatur maximum , uel magnum , uel paruum incommo- & damnum ? dic arbitrio iudicis argu. gl. no. in §. precio . in uer. diffinierit . instit. de contrahen. emp. facit l. j. §. j. de iur. deli. & c. de causis . de offi. leg. Item quæro quis dicatur damnum pati ? Dic quando quis commodum amittit , quod ex publico consequbatur tale , quale sit . & ideo si cui prospectus , aut si cui aditus sit deterior siue angustior , dicitur damnum pati : & agere potest : ut est tex. in d. l. ij. §. merito . in uer. damnum . Et intelligo siue illud damnum concernat publicam utilitatem , siue priuatam : quoniam loca publica priuatorum usibus deseruiunt , iure sci-
 7 licet ciuitatis , non quasi propria cuiusque . ut d. l. ij. §. j. quæ omnia singulariter tene mēti , nō solum pro ponticellis , sed etiam pro quibuscūq; alijs ædificijs factis in loco publico . † Quid autem si stante statuto , uel consuetudine , q̃ ponticelli possint fieri super uiam publicam , & duo sunt , unus ex vna parte strætæ , alius ex alia an poterit quislibet eorum se extendere ad medietatem strætæ cum ponticellis ? dic quod sic , & non ultrā : sicut dicitur in alueo & in aqua communi , & insula : ut institut. de rer. diui. §. insulam . & ita tenet Baldum in lege lapilli . in ultima colum. de re. diui. Et ex hoc not. quod ubicunque est permissum supra solum publicum ædificare ponticellos , non est licitum ædificare , nisi usque ad medietatem soli publici in medio existentis . & idem , si possit ædificari supra solum commune , quod est not. † Item quid si promisi tibi dare uiam ad fundum tuum meum , an supra uiam possim facere pontem ? dic quod sic . uel etiam ponticellum , si tibi non

nocet , & mihi prodest lege hoc iure §. finali de aqua quodid. & æstim. quia solum ē meum , & non tuum . & supra meum æ.ifico , & tibi nō officio . Ambulabis ergo lubens pontem uel ponticellum meum , & satis est tibi , quia non in plus teneor . ita dicit Bald. & bene , in dict. lege lapilli . in penultima quæstio . qui dicit , quod ita de facto uidit Florentiæ . † Dictum est supra nunquid ponticelli possint ædificari supra solum publicum uel priuatum : sed nunquid possint ædificari supra solum commune per unum ex socijs ? Et dicas quod non . ut dict. lege si duo . §. Laber . & ibi hoc notat Bartol. uti poss. † Sed quid si habeo ab utraque parte uiam unam domum & pontem supra solum publicum , uel etiam supra priuatum uel commune in casu permissi : an si uendo unam domum de domibus meis , uidear uendere pontem qui requiescit in alia domo ? uide lege quod conclauē . de damn. infect. & quod ibi not. Bartol. & Doct. & quod notat Bald. in d. l. lapilli . in ultima colum. Vltimo adde prædictis quæ dixi supra de fer. protegendi . in vj. q. & quæ dicam in seq. tit. de mœniis .

De mœnians . Cap. LXI.

- 1 Mœniana dicuntur solaria , seu ponticelli , qui in muro sunt , & ita proiecti seu immisi prouehuntur , ut nunquam requiescant , sicut subgrunda .
- 2 Mœniana ab immisissis in quo differant .
- 3 Mœniana si quis in muro suo ædificare uelit versus domum vicini priuatam , uel ædificium publici versus , quantum spatium dimittere debeat .
- 4 Mœniana legi an standum sit , ubi aliqua consuetudo non fuerit .
- 5 Mœniano , seu sub solario , aut ponticello pannos , seu linteamina , aut alia , an extendere liceat , quæ vicini lumen tollatur .
- 6 Actio qualis cōpetat contra protendentes . pamos in aliorum præiudicium .

1 MOENIANA dicuntur † solaria , seu ponticelli qui sunt in muro : & ita proiecti seu emissi prouehuntur , ut nūquam requiescant , sicut sunt subgrunda . ut est tex. in l. malum . §. j. de uerbor. signifi. & l. ij. §. cum quidam . & ibi gl. ne quid in lo. pub. & in l. mœniana . & ibi gl. in princ. C. de ædific. priua. & dicitur mœniana à mœnibus : ut not. gloss. in dict. §. cum quidam . † Differunt autem mœniana ab immisissis : quia mœniana , ut dixi , ita prouehuntur , ut non requiescant in alia parte immissa . quæ ita sunt , ut in loco alieno requiescant , ueluti tigna , trabes , quæ mittuntur , ut est tex. in d. l. malum . §. j. & no. glo. in l. feruitutes quæ in superficie . §. j. & ibi etiam per Albe. de Ro. de feruit. urban. præ. † Pro declaratione huius materiæ quæro de quibusdam : primo quis uult ædificare mœniana in muro suo uersus domum vicini priuatā , uel uersus ædifi. pu. quantum

quā spātiū debeat dimittere. Dic aut edificat
uerius edificatū priuatū: & x. pedes debet dimit-
tere liberi aeris, aut verius edificatū publicū, &
tunc debet dimittere interuallum 15. pedum.
vt est tex. in d.l. mæniana. & ibi hoc tenet glos.
& in l. imperatores, de ser. urb. præd. & facit ad
hoc tex. cum glo. in vers. 15. de pedibus. in l. j.
C. de aquæduc. l. 11. & plus vult illa l. mæniana,
quod si quis vult edificare eadem uel domū
uersus solum publicum, debet dimittere spātiū
x. pedum. vt patet ibi, quem interapedinis mo-
dum edificatoris, &c. & si cōtra fiat, illud quod
edificatum est, debet detruncari: & fabrica do-
no fisco assignanda est. quæ leſt intelligenda,
quando tale edificatū fieret vicino. neſciente
vel contradicente, ſecus eo ſciente & patiente,
quia tunc destruetur: e non compelleretur. argu. l.
prius. de mor. inferen. l. qui bona. §. si quis ius.
de dam. infec. & ita tenet gl. 2. in d.l. mæniana.
facit ad hoc l. Sabinus. communi diui. Item l.
mæniana. est intelligenda ſecundum Ang. ibi,
quando ex obiectu alicuius edificij laboratur,
ſecus ſi a latere. quia tunc illud interuallum nō
requiritur, & ideo dicit, quod videmus habita-
tores domorum habere eades communes alate-
res. Sed dicit gl. pe. in ver. 15. quod illa l. non ſer-
uatur. & verum dicit, quod non obſeruatur, in
quantum loquitur de mæniano vel alio edifi-
cio ſiſto iuxta aliud priuatū. ſed ſeruatur diſpo-
ſitio l. ſini. reg. licet gl. dixit in d.l. mæniana.
quod illa l. loquitur quando edificatur iuxta
agrum vel ſepem, quam ego non teneo. vt dixi
ſupra, de pariete ſiue muro, circa princi. Sed in
quantum loquitur d.l. mæniana. quando edifi-
cat iuxta edificium publicum, puta muros ci-
uitatis, vel horrea publica, tunc debet dimitte
ſpātiū 15. pedum. vt eſt etiam tex. in l. ſi cui.
& ibi gl. 3. C. de x. diſi. pri. & dicit Ang. quod ita
obſeruatur, quia iuxta muros ciuitatis vel ca-
ſtri non permittitur edificari, niſi tanta latitu-
dine intermiſſa, ad hoc vt nihil mali vel ſiniſtri
excogitari poſſit, vt propter periculū incendiij
& ruinz, & ut prodicionis: quia habēs edificium
ſuum iuxta muros, ex parte ſui poſſet clā murū
ſuum perforare, & ingreſſum dare hoſtibus. &
ita dicit ſe pluries uidiſſe & audiſſe. ſubdit ta-
men, quod in quibuſdam locis hoc non ſeruatur,
tu dic ſicut eſt in ciuitate Neap. ſed hoc in
ciuitate Paduz bene ſeruatur. ſtandum eſt ita-
que in hoc conſue. vt in l. j. & in l. an in totum.
C. de x. diſi. pri. ¶ Vbi autem non ſit aliqua con-
ſuetudo, an ſit ſtandū illi l. mæn. uidetur quod
non. quia ſicut queſtio gl. dicit, ita ſeruatur de
cōſuetudine: quia habetur pro lege, vt habetur
in auten. hoc loco. C. ſi ſecundo nup. mu. & per
Bart. in l. Titia cum teſtamento. §. ſi de le. 2. ita
videtur ſeruari e contra, quando gl. dicit, quod
non ſeruatur de conſuetudine. & maxime quia
videtur, qd lex tollatur per conſuetudinē, vt re-
net gl. inſtit. in prin. proxi. in §. igitur. verſi.
de conſuetudine. & in l. de quibus. de legi. &
gl. in c. ſi terra. extra de pri. & vide ad hoc glo.
optimam. 15. q. ſi. c. cum multa. in ver. cum du-

bio. in ſi. ego autem teneo in hoc contrarium,
quia lex per conſuetudinem non tollitur. l. ſini.
in priu. & ibi no. Cy. C. de iure do. impe. ſed per
contrariam conſuetudinem bene tollitur: &
ideo ego in hoc ſic concluderem: Aut quæri-
mus de edificio quod ſit iuxta edificia publica,
vbi non ſit aliqua conſuetudo certa: & tunc po-
teſt eſſe ſtandum d.l. ſi cui. C. de x. diſi. pri. ex quo
varie, vt dixi, obſeruatur de conſuetudine. Aut
quærimus de x. diſi. pri. quod ſit iuxta edificium
priuatū: & tunc non eſt ſtandum d.l. mæniana.
ſiue edificium fiat ex obiectu alterius, ſiue
ex latere, quia nullo caſu hoc ſeruatur: & ideo
ſtandum eſt deciſioni l. ſina. ſini. regun. de quo
dic, vt dixi ſupra, de pariete ſiue muro. Conclu-
do ergo ex prædictis, ſi quæritur quantum de-
beat diſtare mænianum, ſeu aliud edificium ab
alio edificio priuato vel publico. Aut conſtat
ex ſtatuto vel conſuetudine ſuper hoc diſpo-
nente, & illis ſtandum eſt: vt l. j. & l. an in totū.
C. de x. diſi. pri. & no. per gl. in rub. in ſi. C. que ſit
lon. conſuet. quæ loquitur de porticibus. Aut
non conſtat de conſuetudine vel ſtatuto: &
tunc quæritur, quando edificatur iuxta edifi-
cium publicum, & ſtandum eſt deciſioni dictæ l.
mæniana. & l. ſi cui. C. de x. diſi. priu. aut de x. di-
ſi. pri. quod ſit iuxta aliud edificium priuatū:
& tunc ſeruatur l. ſi. ſini. reg. ¶ ſecundo princi-
paliter quæritur, an quis poſſit ſub mæniano ſi-
ue ſolario aut ponticello extendere pannos ſeu
linteamina, aut alia per quæ auferatur lumen vi-
cinis. In hoc ſic diſtingue: aut vult ponere in
ſuo tantum, ita quod ſe non protendit extrā, vt
puta, quia vult extendere in altum, vt faciunt
illi qui habēt ponticellum ſupra tectum, vt eſt
veneris, & maxime propter emptores. & ſicut
communiter inuenitur in ciuitate Neapo. &
potēſt, quia quatenus durat ſolum ſuum, potēſt
edificare, & ponere, & facere regulariter quic-
quid vult uſque ad cælum. l. ſina. in princip. de
ſeruit. & l. ſi vicem. in §. pe. quod ut aut clam. &
probatur in l. j. §. pe. & ibi glos. eodem titu. et-
iam ſi ex hoc tolleretur lumen vicino, niſi hoc
faceret in deſpectum vicini, vel ad eius emula-
tionem: vt l. opus. cum glos. de oper. pub. in du-
bio non præſumitur malus animus, vt eſt glos.
notab. in l. fluminum. §. ſina. de dam. infec. cir-
ca quod vide quæ dicam in ſequen. titu. ver. 2.
fallit ſi vellet. Aut quis vult ponere ſupra ſuo,
& extendere vltra ſuum: ſicut quando quis ſu-
per vno ligno extendit linteamina, vel ſimilia
quæ protenduntur extra mænianum, vel ſola-
rium, vel fenestram: & tunc aut vult extende-
re ſupra ſolum vicini: & non potēſt. per d.l. ſini.
in princip. de ſeruit. cum aliis ſimil. ſupra alle. aut
vult extendere ſupra ſolum publicum: & tunc
aut non ſit damnum aliquod vicinis vel tran-
ſeuntibus: & tunc potēſt, quia ita ſeruatur, vt
ibi de conſuetudine. Aut ſit damnum vicino,
puta, quia auferret ſibi lumen. exemplum, quis
vult extendere pannos a lat. re mæniani ſeu
ponticelli verſus fenestram vicini ex obiecto,
ita quod eius lumen obſcuret, vel in-

G 2 greſſum

gressum solis auferat. vel quis vult extendere pannos per directum ultra moenianum vel fenestram, ab alio latere est fenestra vicini, quæ per hoc obscuraretur. vel si quis habet solariū superius, & pars inferior est alterius, & superior vult extendere pannos super ponticello ab extra super longitudine, qui panni pendentes descendunt extra ponticellum, ita quod auferent lumen, vel solem fenestris partis inferioris. & istis casibus non potest, ut est text. qui in omnibus istis casibus potest exemplificari, in l. 2. §. cum quidam. ne quid in lo. pu. † Tertio principaliter queritur quæ actio competat contra protendentes huiusmodi pannos. Dic vtile interdictionem, ne quid in loco pub. immittas. ut est text. in d. §. cum quidam. & ideo competit vtile & directum, quia in suo, non in publico facit, licet in publico protendatur, ut not. ibi gl. in ver. vtile. Ultimo circa istam materiam adde quæ dixi in tit. precedenti. & supra de pariete siue muro, post principium. & de seruitu. tigni immittendi. in 6. questione.

De fenestra. Cap. 62.

- 1 Fenestram in suo an quis facere possit, etiam si per eam in vicini fundum inspicere.
- 2 Regula, quod quis in suo inuito vicino murum facere possit, quas fallentias patiat.
- 3 Fenestram in muro communi, ignorante vel inuito socio, an quis facere possit.
- 4 Fenestram in muro communi eleuato pro sua utilitate tantum, an quispiam facere possit.
- 5 Domū si quispiam vicinus eleuare velit iuxta murum socii eleuatum, & ponere culmen aequaliter cū culmine domus vicini, vel etiam supra, obscurando fenestras vicini, ipso inuito, an possit.
- 6 Fenestram in alieno, domino inuito, an quis facere possit.
- 7 Fenestram de ligno, quod dicitur balconus, an facere licitum sit, & ipsam aperire in publico supra solum vicini.
- 8 Promiserim si vicino sub certa pœna nō facere fenestram in muro domus mee, & postea illā domum uendam, an emptor fenestram facere poterit.
- 9 Domus dominus an possit obscurare lumina domus locatæ alteri, vel in quo alius de domo locata usum fructum habeat.
- 10 Fenestras vitreas, ligneas, & papyreas, quæ nullo spera dicuntur, an quis domui suæ apponere possit.
- 11 Fenestras vitreas, ligneas, & papyreas an qui imponere cogatur, et in fenestris sui parietis tenere.
- 12 Fenestrarū vitreas, vel vela si fracta essent, adeo quod in alterius domo videri possint, an debens seruitutem suis sumptibus reficere teneatur.
- 13 Fenestrarum & balconorum materia ubi nam sit remissio.

1 **V**IDEAMUS † primo, an quis in suo possit fenestram facere. etiam si per eam inspicere in fundum vicini. Et dicendum est, quod

hic regulariter, ut probatur in l. altius. in prin. C. de ser. & aqua. & ibi hoc no. Bald. & Docto. Et est ratio, quia in re sua quis potest edificare dummodo non mittat in alienum, etiam si noceat vicino. l. luminum. §. si cum duabus sequent. de dam. infec. in re enim sua quilibet est moderator & arbiter. l. in re mandata. C. man. Et intellige etiam, si quis haberet mutum iuxta fundum vicini factum iam c. annis, & in eo nunquam fuerunt fenestree, quia potest dominus fenestram facere. arg. gloss. in l. qui luminibus. de seruit. vrb. an. prædior. quia licet murus ille steterit longissimo tempore sine fenestris, non propter hoc tollitur domino facultas ipsas faciendi, nisi quando uoluisset facere, & per vicinum fuisset impeditur, & propter hoc destitisset, per l. hæc autem iura. cum ibi no de seru. vrb. præd. † Sed ista regula, quod quis possit in suo murum facere inuito vicino, fallit in quibusdam casibus. Primo, quando esset imposita seruitus, ut in tali muro non posset fieri fenestra. Nam possunt ibi constituere seruitutem, ut non possim in meo facere fenestram, per quam in domo tua prospicere possim, ut est casus in d. l. altius. secundum unam lea. in verb. pariete. C. de seruitu. & ibi not. Bald. qui dicit se hoc uidisse de facto in ciuitate Perusij, in domibus quæ nunc sunt comitis, alias domini Iulij. & idem tenet Pau. de Cast. in l. quoties de seru. tit. generali. ubi dicit, quod talis conuentio ualeat, si tua interest propter honestatem, quoniam non posses uti domo tua libere, cum homines nolint in omnibus videri. & iste casus poterit contingere quotidie inter fratres diuidentes inter se domos, pro hoc etiam facit l. v. dicitur. in princip. communia præd. & quod ibi not. Bart. per illum text. qui dicit, quod si ego vendo tibi aliquam domum cum pacto, quod non possis exercere talem actem, ualeat ista conuentio, ut obligeris tu & hæredes tui, licet ista non sit seruitus, cum non sit prædium danus, de quo dic. ut dixi supra, de seru. proiciendi, in 3 q. Secundo fallit, si vellem in meo facere vicinam fenestram in loco, in quo esse non consueuit, quando facere hoc ad emulationem vel in despectum vicini: puta quia vellem videre omnia secreta sua: per l. opus. cum ibi no. de oper. pu. & ita tenet Pet. Cy. & Pau. de Cast. in d. l. altius. In dubio tamen non est præsumendum, quod faciat ad emulationem vel despectum, ut est glo. no. in l. luminum. §. si de dam. infec. nisi quando per eam possent videri secreta vicini, & nullam ex hoc faciens fenestram perciperet utilitatem, quia tunc crederem, quod hoc faceret in despectum: & ita sentit Paul. de Cast. in dicta l. altius. Puto tamen, quod hoc sit remittendum arbitrio iudicis, qui considerabit qualitatem vicinorum, si sint amici vel non: & maxime qualitatem facientis fenestram: & si verisimiliter fecisset eam, etiam si essent amici. arg. l. j. §. j. de iure delib. & ca. de causis. de offi. de leg. & l. 3. §. j. de test. cum simi. & si faciens fenestram, est solitus facere in despectum vicini,

tunc

tunc contra eum est præsumen dum argu. l. non omnis. §. à barbaris. de re milita. Quibus adde omnium quo dixi supra de solo sine area, ut in v. fal. ut. sed dubium est. Tercio falut, quando quis habet parietem iuxta domum uel hortum cuiusdam puellæ, uel religiosarum, uel monialium, ut possit uidere illam puellam, aut moniales aut religiosas: quia si hoc faciat ad inhonestatem uel emulationem, hoc non potest argu. d. l. opus. de oper. pub. & l. in fundo. de rei uend. ubi dicitur, quod l. malitij hominū obuiandum est. & ita tenet Cyn. secundū Pet. quem sequitur Bald. & communiter Doct. in d. l. alius. C. de fer. quod bene no. contra uicinos ædificantes ad depectum alterius uicini. quia si hoc faciunt, ut nocent, non possunt etiam in suo secus si faciunt principaliter ad suam utilitatem, licet nocent: quia tunc potest: ut no in d. l. fluminum. §. fina. de dan. no infect. & hoc uult etiam Pau. de Cast. in d. l. alius. ¶ Nūc dicamus an quis possit facere fenestram in muro communi ignorante uel inuito socio. Et duas regulariter, quod non: ut probatur in l. quidam Hiberus. de seru. urb. præd. & ibi hoc no. Ang. & Doct. & idem not. Ang. in l. inter quos in iur. col. uer. ex his inferitur quod in pariete. de dam. infect. dicens, quod ratio est, quia per eam, pura fenestram, mutatur facies, pura parietis, & debilitatur partes. p. & consequens nocet socio. & idem in effectu tenet Bal. in d. l. alius. in i. no. C. de feruitur. & Paul. de Cast. in l. quoties. de seruic. & in l. pariete. in sing. de feruitur. urb. præd. & in l. pe. quæ incipit eos. eo. ti. Dixit tamen no. Paul. de Cast. in d. l. eos. quod l. socius potest in re communi facere fenestram uel aliquid aliud, quod alterat re, nisi aliquid afferat nocuumentum per d. l. quidam Hiberus. & l. fin. in prin. de seru. urba. præd. Quod non credo esse uerum indistincte, quia uix potest esse quin afferat damnum uicino, si alterat parietem, ut dixi supra secundum Angel. unde ist hoc puto sic esse distinguendum: Aut murus est communis, quo ad omnia, quia sic adu fuit inter eos: & potest. ut inter eos est communis, quo ad certum usum tantum: puta pro diuidendo hortum communem: & tunc non poterit facere fenestram in muro unius ex socijs. per ea quæ dixi supra de pariete siue muro, in pen. q. uer. occurrit mihi. Aut est communis simpliciter: & tunc aut faciendū fenestram facit dānum muro communi, & nō potest. d. l. quidam Hiberus. in prin. aut non facit damnum muro, sed potest respicere in domum uicini de præfenti uel futuro, si in area uicini postea ædificaretur domus: & non potest, eadem ratione: ut per regulam l. Sabinus. communi di. Aut nullo modo facit damnum, nec facere potest, quia murus est fortissimus & sic propter fenestram alterari non potest, nec etiam propter distam fenestram potest fieri in terra seu fundo uicini nec de præfenti nec in futurū: ita ut socij nullo modo interlit nec interesse potest: & tunc æquum est dicere ut possit ar. d. l. quidā Hib. §.

fi. & l. fittu. §. pe. & arg. gl. in l. Sab. in prin præ a l. aut sumus in dubio, si nocet uel nocere pōt. & tunc standum est regulæ d. l. Sab. quæ dicit, q. in re cō melior est conditio prohibētis. Et prædictis adde quæ plene dixi supra de scalis. uer. si. quid sit dicendum. & quæ dicā infra de camino, & de necessario, & de solario. ¶ Sed circa prædicta uidi dubitari, quia unus ex socijs pōt murum cōmunē altius tollere. ut supra dixi de pariete siue muro. uer. tercio principaliter est uidendum, & c. an ille qui altius tollit murū cōmunē possit in muro eleuato fenestrā facere & pro sua tantū utilitate? Et ista questio dependet à prædijs. nā murus cōis altius eleuatus p vnū tantum ex socijs, efficitur cōis, ut est casus in l. hoc quod dicto §. si ex tribus. secundū unā lect. gl. de fer. vr. præ. & tenet Bar. Ang. & Fl. in d. l. quidam Hibe. & dixi plene supra de pariete siue muro. uer. si. tercio principaliter est uidendū. Ergo in casib. in quibus in muro cōi potest fieri fenestra per vnū ex socijs tantū, in illis casibus poterit murū eleuans in eo fenestrā facere, & non alius, ut patet ex prædictis, quia §. pe contingit, q. vnus uicinus eleuat murum cōmunē. & facit fenestram uersus uicinū à latere supra culmen ipsius uicini. Communiter tamen uidi obseruari contrarium in facto, quia indistincte d. & fenestræ fiunt, & maxime in ciuita. Vero. ubi infinitis domibus eleuatis hæ fenestræ reperiuntur: & ita fuit alijs iudicatum, & ubi esset consuetudo, in hoc illi standum esset, ut dictum est l. de mōnjanis. & prædicta intellige in muro communi pro diuiso: secus si esset pro diuiso communis: quia tunc quilibet possit partem suam eleuare, & in parte sua fenestrā facere, sicut quis potest in muro p proprio ædificare regulariter: ut est dictū supra in principio. & hoc quando grosfities muri pateretur: ut no. Bar. in l. damni. §. cum pariete. de dam. infect. & dixi supra de pariete siue muro. ¶ Sed posito pro cōstanti, q. distæ fenestræ in muro altius eleuato fieri possint per unum tantū de socijs, siue de iure, siue de consuetudine: ut quia tanto tempore ibi fuerit à parte, q. in dicta sit præscriptio. ¶ quod ibi stare possint, an si alter uicinus socius uult eleuare domum suam iuxta dictū murū prius eleuatū, & ponere culmē domus suæ equaliter cū culmine domus uicini, uel etiā supra, an possit obfcurando dictas fenestras uicini ipso muro? & uidetur quod sic l. cum eo de fer. & l. eos. eo. tit. & per l. alius. C. eo. tit. licet illa l. alius loquatur in ædificante in suo tantū: ut d. l. cū eo. & d. l. eos loquuntur generaliter in quocūq; ædificante siue in muro p proprio, siue in cōi. l. j. §. & generaliter de le. pñ. cū si. maxime cū uidet eē eadē rō: quia qd cōe est, pro eo iure qd ad me spectat, mē est l. pupillus §. si. de uer. sig. & audio q. ita de facto feruatur Veronæ. In cōtrariū uidet, q. nō possit: nā cū ille murus primo eleuatus i quo sunt fenestræ, sit cōis: uidet q. alter socius nō possit ædificare domū suā, quæ est à latere claudēdo uel obfcurando dictas fenestras: quia regula est, q.

G 3 socius

a Præscrip. Sed quid dicemus de fundo dotali, qui iā inceperat prescribi, antequā dare in dotē? Rnd. quod præscriptio nihilominus curret: licet nō poterit inchoari, postquā est factus dotalis: secus erit de pupillo alteri succedenti, contra quē non currit præscriptio durante pupillari ætate licet antea fuisset incepta, sed deferretur usq; post pupillare ætatē. l. si C. de annua præscrip.

a Domo loc. aduerte, quod contractus locationis & condictionis, est contractus bonæ fidei. ut in l. de ac. §. adionū. & iō merces debet cōuenire arbitrio boni viri. l. si in lege locationis. in pñ. ff. loca. aliter resituere obligatur. Et quod locatio facta alicui artificio in dubio intelligatur facta ppter artificio suū, vide Ale. in iij. vol. consi. 31. i. ult. col. in fin.

focius inuito socio nō pōt aliquid edificare in muro cōi. propter quod fiat dānū aut incōmōdū alij locio. l. Sabin. cōi. diu. & Ang. & Doc. in d. l. quidā Hiberus. & pro hoc vide quæ dixi 3. de ser. ne luminib. officiat in vij. q. Ego autē teneo p mā partē, videlicet quod possit maxime per istā rōnē. Nā cum ille murus sit principaliter destinatus ad recipiendū tigna, vel culmen domus, poterit eleuari domus sua depresta ēt obscurādo lumina alterius vicini, per l. si cōes ædes. & quod ibi no. cōi. diu. & quod no. in l. Sabin. per gl. eo. ti. & iō si esset iam edificata domus vtriusque vicini super dicto muro. & vnus ipsū prius eleuasset, & alter posset eum iterū eleuare, ēt obscurādo lumina vicini, qui prius eleuauit, & in muro eleuato fenestras fecit. Nā si aliter diceremus, tolleretur sibi per di rectū potestas altius tollendi domū suā, & vtrū re sua, & cōmuni, ad vsum destinātū, quæ essent contra prædicta iura. Sed vbi murus non esset destinatus ad edificiū domus, sed forte ad diuidendū tātū. & vni permissum est, ut in muro eleuato superedificet domū, tunc alter nō poterit nō tantū reficere fenestras, sed ēt quia nō pōt, poterit vti re cōi ad vsum nō destinātū, maxime nocendo vicino, per no. per gl. in d. l. Sabin. & quia cōcessio ibi facta prius, non debet tolli sibi sine factō suo, per regulam l. id quod nostrū. de re iur. quod bene not. quia quotidie de facto contingit. † Superest nunc, ut dicamus si quis pōt facere in alieno fenestrā domino inuito. Et dicas breuiter, quod nō, nisi ēt impossibilia seruitus, quod fieri pōt, ut est casus secundū vnā lec. gl. in l. altius. C. de ser. de qua vide quæ dixi 3. de seru. luminū. ver. itē est alia differentia, &c. † vltra prædicta pōt queri, an sit licitū facere fenestrā de ligno, quod dicitur balconus, & ipsum aperire in publico supra solū vicini. Et dic breuiter, quod sic dicit de ianua, quatenus se protēdit stillicidiū pōt, vltra nō, ut probatur in l. si. §. si. & ibi. no. per gl. de ianua. de ser. vr. pñ. de quo dic, ut dixi supra de ostro siue porta. † Itē queri pōt si promisi vicino sub certa pōna nō facere fenestrā in muro domus meæ, & postea illā domū uēdo, an emptor poterit facere fenestrā. Videtur qd sic, quia ista non fuit seruitus, sed obligatio quēdā personalis, quod apparet ex forma obligatiōis, in qua nō continetur cā, quare promissit. Si. n. cā aliqua exprimeretur puta ne aliquis usus vicini impeditur. tūc seruitus pñsumeretur ita dicit Spec. in ti. de emp. & uend. ver. sed pone cauit. & Flo. refert in l. pomū in prin. de seru. & vide no. in l. iij. §. opus. & ibi Bar. de alie. iudi. mu. cā fac. & in l. si. de no. ope. nū. & in l. si. de contrahē. emp. Et vide omnino dictum Paul. de Cast. in l. pen. quæ incipit Luc. Titius de ser. ru. pñ. in l. ij. §. item si in facto. circa medium. de verb. ob. adde quod dixit Spe. vbi idē tenet, & vide oīno quæ dixi supra in prin. huius l. in illa qōne, qūo cognoscatur an sint seruitutes reales vel personales. vbi plene hoc examinaui. † Item queri potest, an dominus domus potest obscurare lu-

mina domus locatæ alteri, vel in quo alius habet vsumfr. de domo locata a. Dic quod non licet domino obscurare: & si obscuraretur etiā ab extraneo, etiam dominus teneretur. l. si merces. §. si ff. loca. & ibi vide no. & idem tenet gl. in l. his qui binas. & ibi no. Doc. de vsumfr. De domo vero, in qua alius habet vsumfr. dic aut dñs pleno iure vult edificare in sua domo propria, & potest: licet obscuraretur domus vsumfr. d. l. his qui binas ædes. a ut vult edificare in domo, in qua alius habet vsumfr. & non potest: ut not. ibi Fl. & vide l. Carus. aliās incipit, binas. de ser. vrb. pñ. & quod not. in l. j. §. si. si vsumfr. per. Et ad de quod vsumfr. pōt bene fenestras aperire fundi fructuarii. tex. in l. a quis simū. §. sed si ædiū, de vsumfr. Sed non potest claudere: ut eadem l. §. Nerua. & ibi hoc not. gl. in ver. obscurare. & no. glo. in d. §. sed si ædiū. † Quid autem est dicendum de fenestris vitreis, ligneis, & papyreis, quæ vulgo speræ dicuntur, an quis potest eas fenestras domus suæ apponere? Et dic regulariter qd sic: quia in suo potest quis edificare: ut dixi supra in prin. nisi esset seruitus imposita, quod fenestra iter aperta, ut vicinus ex ea possit lumē habere & recipere lege lumen. de seruitute vrbano. prædior. vel nisi talis fenestra protenderetur extra parietem & stillicidiū supra solum vicini, quod debet esse liberū. l. si. in prin. eod. titu. circa quod vide quæ dicā in tit. seq. de specularibus. ver. circa ista specularia. † Sed an quis cogatur dictas fenestras imponere, & tenere in fenestris sui parietis? Et dic regulariter, quod nō, nisi seruitus esset imposita: ut probatur in d. l. altius. secundum vnā lec. C. de ser. quod no. quia sæpe cōtingit inter fratres diuidētes inter se domū: quia qñ vni obuient pars domus quæ habet fenestras respiciētes in hortū vel partē alterius, fratres cōueniūt, quod ipse debeat tenere clauas fenestras cū fenestris puta vitreis: quoniam valet ista conuentio, ut dixi xi. † Sed quid si aliqua vitrea esset fracta, vel tela, vel papyrea, ita quod in domo alterius fratris possit videri: an debens seruitutē teneatur reficere suis sumptibus? Dic quod sic: per l. eū debere col. in fi. de ser. vr. pñ. coniuncta l. & si forte. si ser. ven. quod no. quia est quotidianum

De specularibus. Cap. LXIII.

- 1 Specularia sunt, quæ vulgo gelosie dicuntur.
- 2 Domus vsumfructum si quis habeat, an ēt sibi specularia tanquam domus instrumenta veniant, ita quod proprietarius non possit prohibere vsumfructuariū illi vti.
- 3 Specularia autem indistincte fenestris apponi possint.

SPECV-

De camino. Cap. 64.

SPECULARIA † sunt quæ vulgo ge-
loſis dicuntur, ab inſpiciendo dicta, vt eſt
tex. cū gl. in l. ſed ſi quid. §. proprietatis. in ver.
ſpecularibus. de uſu. & in l. quæ ſi ſpecularia
de ſon. inſtit. & inſtrumenta ſunt domus lignea,
quæ in fenestris poni ſolent, vt ibi ſi ſiſtes maxi-
me mulieres uidere & non uideri poſſint, & ſi
ſunt affixa fenestris pars domus ſunt, & domo
vêdita cōtinentur, etiam ſi ſint in ad. ſicio poſi-
ta, & ad tempus detracta re ponantur, vt eſt tex.
in d. §. ſpecularia & ibi gl. & pro hoc l. fundi
§. ſi. a. l. ſic. & l. granaria. de ac. emp. Sed ſi ſunt
de nouo facta, & nondū impoſita, ſed ad hoc fa-
cta, vt impoſantur, & ſuppleantur, ſi quæ defunt,
tūc ſi ſunt pars domus, ſed inſtrumento domus
continentur, ut eſt text. in d. l. ſpecularia. uerſi.
2 ſed & ſi non ſunt. † Et ideo ſi quis habet uſuſ.
domus, ueniunt etiam ſpecularia tanquam do-
mus inſtrumenta, proprietarius nō poſſet pro-
hibere ſi uſuarii illis uti, ut eſt tex. in d. l. ſed
& ſi quis. §. proprietatis. de uſuſ. & propterea
uidetur eſſe legata uel uendita domus ſine in-
ſtrumento, ideo nō ueniūt dicta ſpecularia, quæ
nūquā fuerunt appoſita fenestris, quia illa ſunt
inſtrumenta domus, vt dixi, ſed ſpecularia affi-
xa uel ad tēpus detracta ut reponantur, bene cō-
prehenderentur, quia ut dixi, iſta pars domus
non ſunt inſtrumenta, ut probatur in d. l. quæ ſi
3 tum. §. ſpecularia. de ſon. inſtitu. † Circa iſta ſpe-
cularia poſſet dubitari, an indiſtincte poſſint
poni in fenestris. Diſtingue breuiter, aut quis
uult ea ponere in fenestris ſuis: & tunc regula-
riter poſt, niſi eſſet ſeruitus conſtituta, vt dixi
ſupra de fenestris. ver. ſuper eſt nūc vt dicamus
& ver. ſed an quis cogatur. Aut uult ponere in
communi fenestra ſocio inuito, & non poſt, per
l. ſabinus. communi di. & per ea quæ dixi ſu-
pra tit. proximi uerſi. nūc dicamus. Aut quis uult
ea ponere in fenestris alienis, & non poſſet re-
gulariter, niſi eſſet ſeruitus conſtituta, vt dixi
ſupra de fenestris. uerſi. ſuper eſt nunc vt dica-
mus. & ver. an quis cogatur. Aut uult quis po-
nere in ſua fenestra propria, & tūc aut ſpecu-
laria non excendunt parietem ſuum proprium,
& breuiter poſſet, ſicut etiam in ſua fenestra
facere, vt l. altius. C. de ſeru. niſi eſſet ſibi ſerui-
tus impoſita, vt non poſſit ibi tenere ſpecu-
laria, ad hoc forte, vt ex illis fenestris poſſit ha-
bere lumen in domo uicini, vt habetur in l. lumen
de ſer. urb. præd. & dixi ſupra de ſer. lumi. uerſi.
item eſt alia diſtinctia & in ti. præce. in prin.
in ver. ſuper eſt nunc. & in ver. quid autem: Aut
ſpecularia excendunt parietem, & tunc aut ſunt
ſuper ſolum publicum, & de conſuetudine ſer-
uatur ubique quod poſſint fieri, ergo dicendum
eſt quod poſſint. l. j. & l. an in totum. C. de ædi-
ficia. cum ſi. Aut ſunt ſupra ſolum uicini priua-
tum, & tunc ſub ſuo ſtillid. idio, quatenus protē-
dit ſtillid. idio, vel circa fieri poſſunt, ſed non
ultra, per l. ſi. §. fin. cum ibi non. per gl. & Doc.
de ſer. urb. præd. & per idem quod dixi de fene-
ſtra, de l. gno, ſupra ti. præce. ver. ultra prædicta
poſſet quæri.

- 1 In camino quos principaliter conſideranda ſint.
- 2 Ignis ſuper ſolarium ſeruitus fieri poſſet, niſi uicinus
incendij periculum timeat.
- 3 Solarium ſi commune ſit, & ille qui eſt inferior, incen-
dij periculū timeat cautio dāmi inſecti peti poſt.
- 4 Murū ſub ſolario uicinus inferior occaſione incen-
dij uitandi quibus expenſis facere poſſit.
- 5 Caminum ſaciens an uicino multo murū in ſolario
communi facere poſſit.
- 6 Ignem iuxta parietem communem etiam maxi-
mum, ſicut ſolet nuptiarum tempore fieri, quo
caſu ſocius facere poſſit.
- 7 Cappa camini an et quo caſu a ſocio fieri poſſit.
- 8 Socius quilibet muri communis in qualibet ipſius
particula portionem habet.
- 9 Caminū quādoq; aliquis in pariete cōi. ædifica-
re uelit, & murū ita debilis exiſtat, ut pro ſa-
ciendo ignem tēperatū etiam pro uſu ſuo torrere
tur, an poſſit facere unū murum paruum a parte
ſua minus pedis altitudine, ut communiter ipſa
flamma aſcendere poſſit.
- 10 Murum iuxta alienū etiā nō dimiſſo ſpatio uicini
pedis, quiſpiā alium murum ſine fundamento,
uel etiam modico facere poſſit.
- 11 Camini tubus an, ubi, & quomodo fieri debeat.
- 12 Fumus qui de tubo camini exit, quō manifeſtet, an
murus proprius communis exiſtat.

IN camino † quinq; principaliter conſiderari
poſſunt, primum camini locus, in quo ignis
ſit, alterum ipſe ignis qui ſit in eo, tertium cap-
pa eius, quartum tubus, quintum fumus, qui e-
xit de camino. de ſingulis uideamus. † Et pri-
mo de loco ubi ſit ignis, dicat ſit fiat ſuper ſo-
larium, & ſolarium eſt ignem ſaciens, & poſſet
facere quando uult, quia quis poſſet uti re ſua
pro uolūtate, niſi uicinus timeat periculum in-
cendij. † Item quando ſolarium eſt commune,
& ille qui eſt inferior timeret periculum in-
cendij, quia ſolarium non haberet ſub ſe murū
& tunc poſſet peti cautio dāmi. in ſec. l. fluminū
§. præterea. & ibi no. Bar. & Docto. de dāmi. in-
ſec. & l. ſi ſeruus ſeruum. §. ſi tornacarius. ad l.
Aquil. cum glo. & per ea quæ dixi ſuprà de fur-
no, in mo plus poſſet facere uicinus inferior
murum ſub ſolario. arg. l. j. in ſina. de aqua plu-
4 ar. † Sed cuius expenſis uidetur quod ſacien-
tis, ar. d. l. j. in ſi. niſi eſſet ſeruitus appoſita illi-
us oneris ferendi, quia tunc deberet fieri expē-
ſis communibus. ar. l. & ſi forte. §. etiam. ſi ſer-
uen. Aduerte tamen quia nec hæc ſeruitus one-
ris ferendi eſſe poſſet hic in re communi pro
indiuſo. l. in re communi. de ſer. urb. præ. & ideo
non poſſet dici, quod fieri debeat expenſis cō-
munibus, fiet ergo murus ſub ſolario per cōſi-
cantem caminū expenſis ſuis, & non domini in-
ferioris, qui ſolūmodo pati tenet, ar. l. quoties.
la. j. §. j. de ſer. † Sed nūquid ſaciens caminū poſt
5 facere murū in ſolario cōmuni inuito uicino?

G 4 Credo

Credo quod sic quia ut dixi, nō est uile, sed etiam necessarium, propter periculum incendij.

¶ De secundo vero, scilicet de igne, qui fit in camino: dicitur quod murus a latere ē ita grossus, qui est cōis. quod ex igne non pōt recipere de trimentum. & tunc alter ex iocis pōt facere ignē iuxta parietem communem, etiam maximū, si cut sit tempore nuptiarum. & ita tenet Ang. & Pau. de Cast. in l. quidā Hiberus, de ser. ur. prę. aut paries non est ita grossus; & tunc aut uult facere ignē familiarē & tēperatū, & pōt, etiā si aliquod dānū faciat: ex quo utitur ad usum destinatū. arg. l. si nūllā in prin. eod. ti. & l. si cuti. §. si si ser. uē. & ita tenet Ange. in d. l. quidam Hiberus. circa prin. etiā pro hoc allego optimum tex. in l. arboribus. §. si nauis de ulufr. & quod ibi no. per gl. & Do. & maxime Flo. scē quia utitur ad usum destinatum, ut no. in d. l. si cōmunes ades & l. Sabinus. cōi diui aut uult facere ignē non familiarem, nec temperatum, propter quod sit damnus parieti communi & nō pōt. per d. l. quidā Hiberus. per gl. in ver. addicitur. & hoc tenet ibi Bar. Bal. & cōiter Doct.

¶ De tertio, scilicet cappa camini: dicitur aut edificium sit in muro proprio edificatis, aut in alieno, aut in communi. Primo casu, quando sit in proprio, non habet dubium, quia potest, nisi sit in contrariū seruitus constituta. per ea quę dixi supra de fenestra. in prin. Secundo casu, quando sit in alieno, & breuiter non potest. l. sed si inter me. in prin. de ser. ur. prę. & l. quemadmodum. §. fin. ad l. Aquil. cum si. nisi esset seruitus inposita, per ea quę dixi supra de fenestra. ver. nunc superest. Tertio casu, quando sit edificium in cōmuni pariete: & tūc subdistinguitur: aut paries est communis ad unum usum tantum, puta ad hortum diuidendum, & in eo non potest fieri caminus: per id quod dixi supra de pariete siue muro. in pe. q. & supra de fenestra. in versi. nūc dicamus. Aut nō est cōis ad unum usum tantū, sed ad omnia, vel simpliciter: & tunc si queritur an possit cauere murum, & tunc aut murus est pro diuiso, & potest usque ad dimidiam, & usque; quo durat pars sua: quia tunc dicitur facere in suo. & pro hoc gl. in l. hoc quod dictum. §. j. in versi. paries. in prin. de seru. ur. prę. Aut est cōmunis pro diuiso, & tunc etiam potest ultra, quia in omni parte muri dicitur laborare in re communi. ¶ Habet enim quilibet portionem in qualibet particula pro diuiso, ut no. glo. in l. qui Romę. §. duo fratres. de ver. ob. & in l. si familia. C. fa. er. & in §. quidam insit. de act. Fal. lit hoc in tribus casibus. Primo quando paries non potest canaturam pati: per l. cui edificium de ser. ur. prę. Secundo fallit, quando alter socius uelit ab altera parte sua facere caminum, quia unus plus iuris non habet, quā alius, ut dixi, & habetur in d. l. quidam Hiberus. maxime per Ang. qui dicit circa prin. quod ita seruatur consuetudo: quoniam uidemus in pariete communi quolibet locorum caminum habere in parte sua. Tertio fallit, quando murus esset

ita debilis, quod etiam faciendo ignem ita temperatum pro usu suo torreretur, & sibi damnum fieret, per d. l. quidam Hiberus. in prin. cum ibi no. per glo. & Doct. in versi. annorum. Et adde omnino quę dicam infra. in ver. sed hic potest dubitari. Aut queritur de ipsa cappa camini cā tū, & tunc aut uult mittere tigna vel lapides sustinentes cappam ultra dimidiam muri, & non potest, si est communis pro diuiso, secus si pro diuiso, per ea quę pxi. dixi de cauatura. Aut uult mittere tigna usque ad dimidiam vel citra uel ultra, quando est communis pro diuiso, & tunc aut per talem edificationem non fit dānum muro, puta quia per eam murus communis non debilitatur, neque mutatur eius facies, & tunc potest arg. l. si nūllam de ser. ur. prę. & no. Bart. Bal. & Doct. in d. l. quidam Hiberus. Aut sit damnum muro communi, & non pōt: per d. l. quidam Hiberus. in prin. cum ibi no. & ibi. si uellet apponere lapides magnos in muro communi pro sustinenda cappa camini, qui destruerent murum communem propter pondus rofale, non possent: per d. l. cui edificium, & per ea quę dixi supra de fenestra. ver. nunc dicamus. ¶ Sed hic posset dubitari, quādo aliquis uult edificare caminum in pariete communi, & murus est ita debilis, quod faciendo ignem tēperatum, etiam pro usu suo, torreretur, ut dixi supra ver. tertio fallit. an hoc casu possit sibi prouidere, faciendo scilicet unum murum paruum a parte sua, puta unius pedis, & altitudinis, quantum potest communiter ascendere sūa magis, sicut sapissime uidi. Et uidetur quod non, quia prope murum communem non est licitum uni socio facere alium murum propriū, per d. l. quidam Hiberus in prin. uer. ad parietem secundum lec. vltimę glo. quę dicit, quod debet distare per duos pedes vel unum. per. si fini. reg. & ita uult Ang. Et intellige de duobus pedibus, quando edificatur murus cum domino, sed quando est murus simplex, sufficit dimissio unius pedis, per d. l. fin. & ita uidetur in casu nostro, quod debeat ille murus distare per pedem a muro communi: sic d. l. si. locum habet non solum in edificante iuxta murum alienū, sed etiam iuxta murum communem, quod est notandum. In contrarium tamen uidetur tex. in l. si nūllam. §. iuxta. de ser. ur. prę. Ego puro in hoc esse distinguendū. Aut quis uult facere murū propriū iuxta murum communem, ita quod incumbat, & non potest. d. l. quidam Hiberus in prin. & ita tenet glo. in §. iuxta. versi. manet. Aut uult facere murum iuxta communem, ita quod communis non inheret, & quod sublato pariete cōi remanere possit, si paries cōmunis refectionem non impedit, potest. casus est in d. §. iuxta. & licet ille tex. loquatur de camera ex figulo opere fasta iuxta parietem communem. & gloss. ibi exponit, ex figulo, id est, ex lateribus non coctis, & lutosā materia, & sic non uidetur loqui de muro, tamen credo quod idem sit in dicto muro paruo, quia est eadem ratio in utroque casu. Nec ob. l. fin. fini. re. & gloss.

in d.l. quidam Hiberus. in ver. ad parietē. in fin. quia intelligitur quādo quis vult adificare murum fodiendo in terra, propter quod verisimiliter possit damnum inferri muro communi: tūc enim debet distare per pedem: quia ita taxatū est per d.l. si. Sed quando est murus edificatus super solario vel etiam in terra pro dicto camino ad defendendum murum communem: & sic pro eius utilitate: quia ex eo non potest socius damnum pati ex illa modica fustione, immo utilitatem tunc potest. Nec habet locum d.l. si. per d. § iuxta. facit ad hoc l. si Titius horreum. de acquir. re. dom. & quod dixi supra de pariete siue muro. Et quid si esset paries ligneus? & vide supra quæ dixi de scalis. ver. videamus de muro communi. † Ex quo etiam infero ea ratione, quod quis potest iuxta murum alienum etiam non dimisso spatio vilis pedis facere murum siue fundamento vel modico, puta pro sedendo vel causa ponendi supra horticulos, dummodo humorem non faciat muro communi. per d.l. quidam Hiberus. in princ. quæ omnia bene nota pro intellectu d.l. si. fin. regun. † De quarto principali, scilicet de tubo caminidie aut in rotam ille tubus est extra murum communem a parte facientis caminum, & per eam solam fumus ascendit, & ignis non appropinquavit, & potest per l. fistulam. de ser. vrb. præd. & ita tenet Barto. Bald. in d.l. quidam Hiberus. in princ. & Ang. in d. inter quos. in prin. in 3. col. de dam. inter. Aut illa est cautura in muro communi: & tunc aut per illam cauturam flammam ignis torreretur & deterior fieret murus, & non possit per d.l. quidam Hiberus. in princ. & ibi per omnes Doct. & per Ang. in d.l. inter quos. Aut per illam torreretur murus communis, nec per hoc deterioraretur: & tunc distingue: aut illa cautura est ultra medietatem muri vel citra: & tunc dic in omnibus, vt supra dictum est de cappa. † De quinto & ultimo principali, scilicet de fumo, qui exit de camino siue de eius tubulo vt dixi supra de fumo, ver. adde quæ dixi supra de pariete siue muro. vbi secundo principaliter est videndum, vbi dicitur quod ex cappa camini potest cognosci an murus sit proprius vel communis. de quo dic vt ibi plene dixi. & vide quæ dixi supra de ser. fistulæ. auerten. in l. q. in fine.

De necesario. Cap. 65.

- 1 Necesarium quot partes habeat.
- 2 Fenestra siue locus necessarius ad sedendum, an, & quando in muro proprio vel communi fieri possit.
- 3 Necesarius cauea, an, & quomodo in proprio vel communi muro fieri possit.
- 4 Necesarius cauea an in muro proprio supra solum publicum vel vicini fieri possit.
- 5 Necesarius fouea an, & qualiter in muro communi vel proprio fieri possit.
- 6 Necesarius fouea an pro voluntate domini fieri possit.

- 7 Necesarius fouea murata, vel non murata, si humor vel putredo exeat, & in puteum vel vicini cisternam descendat, vel in eius venam, aut etiam in penam, an cogi poterit ad reficiendum dictam foueam, ita & taliter, quod puteo vel cisternæ, aut alij vicini loco nocere non habeat.
- 8 Necesarium plenum habens, si ipsum purgare velit, an possit.

NECESARIUM † tres habet partes: prima est fenestra, in qua locus fit ad sedendum: alia est caua eius quæ iacet ex vasis fistulis fieri, tertia est fouea, ad quæ omnes immunditiæ descendunt. † De fenestra siue loco necessarii ad sedendum an, & quando possit fieri in muro proprio, vel alieno, aut communi, distingue vt dixi supra de cappa camini, in ti. præcedenti. & vide quæ dixi supra de fenestra. † De secunda parte necessarii, videlicet de ipsius caua, an illa possit fieri: distingue, aut quis vult facere caua necessarii in suo proprio, aut in alieno, aut in communi. Si sit in suo proprio, regulariter licet, nisi fiat iuxta parietem vicini: quia si tunc lædatur paries vicini fieri non potest. l. si. § si si fer. ven. & idem dicas, si noceret puteo vel cisternæ vicini, vt dicitur infra, de fouea necessarii. † Tamen vidi dubitari an illa possit fieri in muro proprio supra solum publicum vel vicini. Dic de puteo, quod non potest, nisi aliter sit de consuetudine. Supra solum autem priuatim vicini etiam non potest, nisi habeat supra fistulicidum domus: per l. si vitæ. §. fin. quod vi aut clam & l. si de ser. Sed si habeat fistulicidum: potest sub eo, quatenus durat dictam caua protendere l. si. §. si de ser. vrb. præd. circa quæ vide quæ dixi supra de seru. fistulæ. auer. in 9. q. & supra de fenestra. in ver. ultra prædicta. & de speculationibus, in fi. † De tertia vero parte necessarii, videlicet ipsius fouea, an illa possit fieri, distingue: aut quis vult facere eam in suo proprio, aut in communi, aut in alieno: si vult facere in suo proprio, regulariter licet, nisi fiat iuxta parietem vicini, qui ex hoc lædatur: vt l. si quando. §. si si fer. ven. & idem si noceret puteo vel cisternæ vicini: vt dicam infra de fouea necessarii: vel nisi esset seruitus imposita, quod in suo facere non potest. ar. l. altius. C. de ser. Si vero vult facere in communi muro dictam causam necessarii, videtur quod non possit: quia in re communis melior est conditio prohibentis. l. Sabinus. cōdi. In contrarium, q. possit per l. fistulæ. de ser. vrb. præd. & per gl. in d.l. si quando §. si. Ego autem in hoc sic distinguo: aut est aliquid conuentum inter socios, & illud est seruandum. l. semper in stipulationibus. de reg. iur. Aut nihil est conuentum. & tunc aut est consuetudo in loco super hoc, & illa est seruanda per dictam l. semper. & per l. an in toru. C. de quili. priua. Aut nulla est conuentio vel consuetudo, & tunc aut murus est cōis ad vnum vsu in tū, & non potest vt dixi §. de cappa camini, in ti. præce. Aut est cōis ad oia simpliciter: & tunc aut ex d. caua necessarii non fit aliqd dānum muro cōi, & potest arg. d. l. fistulæ. & d. l. quidam Hiberus

4 De consuet. Vtrum consuetudo praua excuset? Respōd. fin gl. 4. dist. j. c. deniq. q. sic. quod verum intelligo, q. non excusat quoad Deum, quando ignorantia prauæ consuetudinis esset crassa, vt puta contra ius naturæ. 27 q. 2. flagitia secus vbi esset, p. babile dubiū tu per consuetudinis validitate. nam tunc ignorantia legis. nō est peccatū: vt in l. regula. ff. de iur. & fact. igno. & in c. cū dilectus. de consue. & quod no. Innoc. in c. per tuas. de sim. & glo in c. vno. de postu. pla. libr. 11. in ver. de cē

tero. Et verum
consuetudo in
interpretetur pri
uilegia, & statu
ta, sicut & legē
Respon. quod
sic. c. dilectus.
de cōsue. l. si de
interpret. ff. de
le. & quod ibi
no. lo. An. in c.
quod dilectio.
de cōsan. & af.
fi. & vide Ale.
ij. uo. cōsi. c. vij.
in vlt. col. ver.
confirmatur. &
cōsi. 68. in vj.
co. ili. & ij. vo.
cōsil. 132. in ij.
col. in pri. & in
4. vo. cō. 124. i
prim. vbi ponit
quæ requiratur
ad esse cōsuetu
dinis.

berus. §. si. eo. ti. & per no. in d. l. si quando §. si.
& hoc tenet Ioan. Pet. de Papia in suo vlti. lib.
in glo. in versu. & in futurū percipiendis. ver. an
autē socius. aut infertur dānū muro cōmuni:
puta quia murus est subtilis, & nimīū debilita
retur: & non potest, per l. cuius edificiū. de ser.
vr. præ. vel quia propter humore cauæ necessā
rij murus cōmunis debilitatur. per d. l. quidam
Hiberus. in prin. cū ibi no. & per l. fistulas. si ser.
ven. & d. l. si quādo. §. si. cum gl. eo. ti. & hoc te
net etiam dictus Ioan. Pet. in loco præallegato:
qui dicit idem, si ex d. cauæ erit putredo vel ma
lus odor: & ad hoc nihil allegat. sed tu allega
tex. cum gl. in l. 2. §. idē ait, si odore. ne quid in
loco publico: & text. cū gl. in l. pe. §. pe. quod vi
aut clā. & vide quæ dixi §. de cloaca, in antepe.
q. Idem etiā dicas, si ex d. cauæ exit humor vel
putredo in domo vicini: quia quis non pōt etiā
laborādo in suo immittēre aliquid in alieno: vt
no. gl. in d. l. si qñ. §. si. & dicā §. de fouea necessā
rij. † De quarta parte & vltima. s. fouea necessā
rij, posset queri, an possit illa fieri pro volūate
dñi. Dic aut vult facere foueā subterraneam ēē
vltra suum solū sub solo vicini, & non potest: vt
dixi §. de penu. versic. quid si viuis vult facere.
Aut vult facere quatenus durat solū suū, & po
test, nec tenetur dimittere spatū aliquid l. fin.
fini. regun. vt dixi §. de penu. & de puteo. nec ēē
hæc seruantur de cōsuetudine, vt dimitatur ali
quod spatū, & præsertim qñ sunt humi foueæ,
vndiq; remurantur, quæ vulgo le volte dicunt,
† Secundo queri pōt, quid si ex fouea murata,
vel non murata, exit humor vel putredo, & de
scendit in puteū vel cisternā vicini, vel eius ve
nas, aut in penu, an poterit cogi ad reficiendum
dictam foueā ita & taliter, qñ non noceat puteo
vel cisternæ aut aliq loco vicini? Dicitur qñ sic: qñ
non est licitū quicquam facere in suo per quod
aliud immittatur in alienū. l. sicuti §. Ari si ser.
ven. & d. l. si qñ §. si. si ser. ven. l. Auminū §. si. in
gl. pe. in si. de dān. sec. & ita tenet Io. Pe. de Pa
pia, in suo vlt. lib. in loco præall. & ita no. Flo. in
d. l. si qñ §. si. qui dicit per illum tex. vbi aliquis
construit loca cōmunia iuxta domū vicini, ex
quib. causetur ad illā humiditas, cogi poterit ad
talita loca purganda & purgata retinenda. aduer
te tamē quia gl. in d. l. si quādo §. si. videt tene
re secundū Azo. quod sit licitū sterquilinum in
suo ponere: licet alius sentiat inde humorē per
l. sicuti. §. idē ait. si ser. vlt. & per l. fistulā. in pri.
de ser. vrb. præ. quā gl. intelligo, qñ raro humo
rē faceret: secus si astidue: per l. fistulā. in prin.
& adde quæ dicam in tit. j. post prin. & infra de
sterquilino. † Sed, pone qñ hās necessariū ple
nū, vult ipsum purgare, an possit. Credo qñ nō,
propter factorem: & iō de nocte tñ fieri debet,
per ea quæ dixi §. de fornace. ver. & prædicta
teneo. vbi vide, & alde quæ dicam in tit. sequē.

De seclario. Cap. 66.

- 1 Seclarium quid sit, & quot partes habeat.
- 2 Seclarium si quis iuxta parietem communem adifi
ficare velit, an possit.

Barthol. Capol.

3 Seclario si aqua spargatur. & descendat per solariū
ad partem vicini inferiorem, vel seclarium com
mune mades faciat, an prohiberi possit ne amplius
spargat.

4 Seclarium murus si communis esse t, & propter pon
dus supellestilis appens debilitaretur, an prohi
beri possit.

5 Seclarii foramen, & fouea, ac eius camera qualiter
se habere debeant.

1 SECLARIUM † quinq; habet partes. Pri
ma est lapis, siue lignum, super quo lauatur
suppellex. Altera est similiter alius lapis vel li
gnum desuper in quo pendēt sculæ, & his simi
lia, ac ēē supellestilia coqui nō ponuntur. Ter
tia pars est foramen, per quod aqua descendit.
Quarta est fouea, ad quā aqua & cetera immū
ditæ discunt. Quinta est quādoq; camera,
in qua statur ad lauandū super prima parte de
lapide seu lignose clarij, super quo lauari solēt
supellestilia. Si queritur an imponi possint in
muro proprio, aut in cōi, aut in alieno, dicendū
est breuiter, sicut dixi de cappa camini. † Sed
quid si vult edificare iuxta parietē cōmunē, ip
sum nō rangendo? distinguitur: Aut per talē adifi
cationē seclarij nō sit dānū vicino seu socio,
nec impediatur refectio cōis vel alieni parietis,
& pōt, ar. l. quidam Hib. in prin. & l. fistulā. §. iu
xta. de ser. vr. præ. Aut impedit refectio nem,
& non pōt, per d. §. iuxta. Aut nō impedit refectio
nem, sed nocet vicino: & tūc aut nocet astidue
quia astiduum humorē emittit, & non pōt, per
d. l. fistulam. in prin. & ita tenet Ang. in d. l. in
ter quos. in vl. col. ver. si autem quis non velit
adificare. de dā insec. & adde quæ dixi suprà de
camino. ver. sed hic posset dubitari. & in ti. præ.
† Itē quid si ex seclario spargitur aqua, descē
dit per solariū ad partē inferiōrē vicini, vel ma
des facit solariū cōi: an pōt prohiberi ne ampli
us spargat? Dic aut spargit p. usu quotidianō suæ
familiz, & pōt, ar. l. sicuti §. si. si ser. ven. & l. fistu
lā. in prin. de ser. vr. præ. Aut vltra vsum quoti
dianū. & nō pōt, vt dictis iuribus. circa quod vi
de quæ plene dixi suprà de ser. proij. in ij. q. su
per. † De secūda parte seclarij dicendū ē in om
nib; sicut de prima: sed in hac secūda in primis
cōsiderādū est si murus esset cōis, & propter
pōdus supellestilis appens debilitaretur, prohi
beri possit, per l. cuius edificiū. de ser. vr. præ.
† De iij. in j. q. & v. parte seclarij s. de foramine
& fouea, & eius camera: d. c. in omnib; & per
omnia vt conclusum fuit suprà tit. præcedē. de
necessario & adde quæ dixi suprà de ser. proij.
& quod dicam in seq. tit.

De aquarolo siue canali.

Cap. 67.

- 1 Aquarolus quid sit, & quid sit.
- 2 Aquarolus si quis in suo habeat, & aquam per
m. m. tegulam ducat, quæ cadat in suum, puta in
civ. an vel hortum, deinde illa aqua parlatim in
fundum vel per unum vicini vel communem descen
dat, an cogi possit, vt dictam aquam in suo re
ti.

4 tineat, ne in alienum veniat.
 4 Aquarolo vicini mei si aquam descendentem videret,
 & ex suo ad curiam meam cedentem, an aliquis
 meo facere possim propter quod aqua fluxus impe-
 diatur, ita quod in vicini solo remaneat.

4 Aquarolo vicini si aqua in fundum meum descen-
 dat, quid iuris.

5 Aquarolo tuo si aqua in via publica descendat,
 nunquid ego iuvius contra te agere possim.

6 Pariete in cuius sit latus mittere canale reci-
 piens aquam de celo cadentem, vel aquam de ci-
 sterna discurrentem, aut de aliquo aquę recepta-
 culo, quod castellum appellatur.

DIXIMVS de ista materia supra, in tit. de fi-
 stula. verum, quia multum conuenit secla-
 rio, ideo eam hic commemorare constitui. ¶ Et
 appello aquarolū parvū seclariū, vel vas lapi-
 deū in muro immissum, habens fistulas ferreas
 ad similitudinē capitis serpentis, vel leonis, aut
 hoīs, de quo exit aqua pro manibus laudis. Si
 quis aut aquarolū siue canale in suo aut alieno
 fabricare voluerit, ea, quę de seclario dicta sūt,
 obseruare tenet, per iura in duobus titulis præ-
 cedentibus allegata. ¶ Sed iuxta ea dubitari pos-
 set, quis habet aquarolū in suo, & ducit aquam
 per unā regulā quę similiter cadit in suū, puta
 in curiā vel hortū: deinde illa aqua paulatim de-
 scendit in fundū vel p. nūm vicini vel cōem: an
 cogi possit ut dictā aquā in suo retineat, ut in
 alienū non veniat? Et videt quod non, per gl. ordi.
 in l. si qñ. si seru. uen. In contrariū videtur l. Hu-
 minū. § si. in gl. pe. in fi. de d. infec. Puto quod
 sit dicendū, aut illa aqua assidue descendit in fun-
 dum vicini, vel cōem, & prohiberi potest per l.
 fistulam. in prin. de ser. urb. prax. Aut non discer-
 rit assidue: & tunc secus. p. d. l. fistulā. & pro hoc
 vide quę dixi in tit. præceden. circa primū par-
 tem. ¶ Quid aut si ego vidēs aquam vicini mei
 descendere & cadere ex suo ad curiam meā, facio
 aliquid in meo propter quod impeditur flu-
 xus aquę, ita quod remaneat in solo vicini, an
 possim? Dicas quod sic: argu. l. i. § sunt qui pu-
 tant. ff. ne quid in loco publico. & vide quę di-
 xi supra in 4. diuisione seruitutum versū. & primo
 uideamus & § de curia. in fi. ¶ Item quid si
 aqua descendit ex canale vicini in fundū meū?
 Dic quod eum prohibere possim, per l. si cuti. §.
 Arist. si seru. uen. & per ea quę dixi §. de serui-
 proijci. in 1. & 2. q. ¶ Item quid si ex aquarolo
 tuo descendit aqua in viā publica: an ego vi-
 cinus possim agere contra te? Dic quod sic, si
 nocet, vel nocere potest mihi transeuntibus. l. 2.
 in prin. ne quid in loco publ. circa qđ vide quę
 dicam §. si seq. & quę dixi supra in tit. præced.
 6 ¶ Item nunquid in pariete cōi sic licitum mittere
 canale recipiens aquam de celo cadentē, uel
 aquā de cisterna discurrentē, aut de aliquo rece-
 ptaculo aquę quod castellum appellatur? Dicas quod
 non: per l. fistulam. de ser. urb. prax. Et est ratio:
 quia per talē discursum aquarum parietem cor-
 rumperet iurisdictionem, secundum Ang. in l. in-
 ter quos. in princip. in 4. colu. de damno infec.

Reliqua circa istam materiam uide supra de
 fistula.

De aquę proiectu siue aliarum rerum. Cap. 68.

- 1 Aquā in vicini fundū an immittere licitum sit.
- 2 Aquā uel alias immundicias in stratum publicū,
 uel alium locum publicum, an proicere liceat.
- 3 Putredinem aliquam, puta lanaturam, uel aliud
 putridum, si pedissequa uel famulus proiecerit,
 & super uestem uel caputium transeuntis per
 uiam publicam, uel ibi stantis descendentis, an eius
 dominus teneatur.
- 4 Aquam ut illuc proiciat, si duos tibi terre pedes
 concedā, an proprietatis uel usus concedi uideatur.

QUÆRO ¶ primo nunquid sit licitum im-
 mittere aquā in fundum vicini. Et dic quod
 non, nisi sit seruitus imposita. l. si cuti. §. Arist.
 si seru. uend. de quo dic ut plene dixi de
 seruitute proiciendi. ¶ Quæro secundo, an
 liceat proicere aquā uel alias immundicias in
 stratum publicum, uel alium locum publicum.
 Et puto quod sic, dummodo non noceatur vsui
 publico, uel transeuntibus. vel in ea existentibus:
 arg. l. 2. in prin. ne quid in loco publ. iuncta l. 1.
 in prin. de his qui deie. uel effu. nisi ex lege, uel
 statuto, uel cōsuetudine aliter esset prouisum.
 d. l. 2. in prin. Nam communiter circa hoc per
 statuta locorum est prouisum, & aliter quam
 sit de iure comuni. ¶ Quæro tertio, pedis-
 sequa uel famulus vnius proiecit ex fenestra
 aliquam putredinem, puta lanaturam uel aliud
 putridum, & descendit super uestem vel capu-
 tium cuiusdam transeuntis per uiam publicā,
 & ibi stantis, & uestem vel caputium deturpa-
 uit: an dominus b eius teneatur: & in quantum.
 & dic regulariter quod in duplum damni dati,
 ut est text in l. 1. in principio. & ibi hoc notat
 Flor. de his qui deie. uel effude. quod est verū,
 quando est proiectum in loco quo vulgo iter
 fieri solet, secus si esset proiectum in loco non
 consueto, quo vulgo iter non consuevit esse: ut
 est text in d. l. 1. §. summa cum uilitate. eodem
 titu. facit l. si procurator. & quod ibi nota. ad l.
 Aquil. quod nota. quia accidit sæpe de facto, &
 ita etiam seruatur: sed pœnz aliter solent impo-
 ni per statuta locorum, quę sunt seruanda. l. o-
 mnes populi. de iustit. & iur. ubi autem non es-
 sent statuta uel consuetudo, serua quod supra
 dixi. ¶ Quæro quarto, quid sit concedo tibi
 duos pedes terrę, ut ibi proiciat aquam, an
 proprietatis uel usus concedi uideatur. Et uide-
 tur quod proprietatis, eo quia non fuit conditio
 proiciendi ex causa damni: ut est text in l. si mu-
 lier de iure do. de quo dic ut ibi per Doctores.
 Vltimo de ista materia de electiōibus & effu-
 sionibus, uide plene in titu. de his qui deie. uel
 effu. per totum. & adde quę dixi supra de ser-
 uitate proiciendi.

a Via pub.

Adde Ale. 3. uo.
 consil. 72. in 1.
 co. §. si. & quali
 p. totū. & Cor.
 2. vo. consil. 154.
 & in 3. cōf. 282.
 & qđ significet
 via, dicto volu.
 cōf. 295. & in 4.
 cōf. 212. incip.
 pramittere.

b Dominus.

Vtrū dominus
 teneat de facto
 familiā? Resp.
 ut colligo ex d.
 Ant. & Ioan. de
 Lig. ac Pa. in c.
 lic. t. de restitu-
 spo. & Bar. in l.
 ne quid. ff. de in-
 cē. rui. & nau. qđ
 sic: quod fami-
 lia eius delicti
 i officio seu mi-
 nisterio in quo
 ipse dñs est pre-
 positus: & ipse
 utitur opetibus
 familie: quia si
 bi imputat qui
 talē eligit, quia
 honesta debet
 ponere. l. 1. §. fa-
 milia. ff. de pu-
 ciuilit. tñ te-
 net non crimi-
 nali: ut d. l.
 nequid. Ex quo
 patet quod pote-
 stas seu rector
 tenet ex malefi-
 cio suorum offi-
 cialiu. l. si post.
 C. de astet.

D:

De aquæductu. Cap. 69.

- 1 *Aquæductum alicui in suo habere non licet, per quem aqua in alienum fluit: & quomodo si contrahat, contra eum agi possit.*
- 2 *Aquæductum an per vicini fundum facere liceat.*
- 3 *Aquæductum si ego priuatus aliquod ius habeam; nunquid à solito cursu diuersi poterit.*
- 4 *Cōsuetudine vel statuto quis potest habere ius aquæ tollendi per rotam ex flumine vel castello.*

NON licet ꝑ alicui aquæductum habere in suo, per quem aqua in alienum fluit: & si contrā fiat, potest agi contra eū, ita ius illi nō esse probatur in l. fistulas. si seru. uend. Ex quo nō secundū Flo. ibi, qd faciēs aquæductū in suis domibus, nō potest, quatenus per eū fiat damnum domui vel parieti vicini. & pro hoc est l. fistula. in prin. de ser. ur. præ. Item nō secundum cūdem Flo. in d. l. fistulā. qd ductus aquæ ad fontē, uel ad aliā utilitatem uel commoditatē publicā, si transeat per domum priuatā, ita debet seruari & manu teneri expensis publicis, qd illi priuato non nocet. & ad hoc potest agi: ut l. fistulā. nisi aliter actū sit, uel consuetudine seruātū. facit ad prædictā. l. 2. §. merito & §. si quis a principe. ne quid in loco pub. ꝑ Sed nunquid sit licitum aquæductum facere per fundum uicini? Dic quod non: & si fiat, potest uicinus propria auctoritate destruere ut est text. in l. quædā. §. si protectum. ad l. Aquil. ꝑ Sed pone in aquæductu, ego priuatus habebā aliquod ius: an poterit diuersi à solito cursu? Dicās quod nō: imo poterit cogi diuertens, ut in pristinum statum aquam ducat: ut est text. ubi hoc not. Doctor. in l. 2. C. ad l. Aquil. quod nota. quia alui a quarum in quibus uicini consueuerunt haurire uel tollere aquam, uel pannos lauare, nō possunt peruertere in eorum præiudicium. ꝑ Ultimo nō. quod quis potest ex pacto ꝑ uel consuetudine habere ius aquam tollendi per rotam ex flumine uel ex castello: ut est text. in l. 2. cōia præd. de quod dicitur ut ibi per gl. & Doctor. cætera circa istam materiam uide quæ dicam in seq. ti. de seruittute aquæductus.

De ponte. Cap. 70.

- 1 *Pons dicitur ille, qui est de lignis, non autem de lapidibus.*
- 2 *Flumen si per ciuitatem discurrat, & unus ab utraque parte ripæ domos habeat: an pontem super flumen facere poterit, per quem de una domo in aliam ire ualeat.*
- 3 *Pontis partem, puta decem pedum longitudine, nunquid in flumen quis facere possit, per quem possit ire ad hauriendum aquam, uel ad lauandum pannos stare.*
- 4 *Pontis reficiendi & faciendi onus super flumine publico, ad quem spectat, per quem iter transcurrit, necessarium sit.*
- 5 *Pons an uia publica appellatione ueniat.*

PONS proprie ꝑ dicitur ille, qui est de lignis, non de lapidibus: ut l. supra iter. in pri. de aqua pl. ar. & ibi hoc nō. Bar. & Ang. qui dicunt, qd licet istud sit de iure: tamen de cōsuetudine pōs & arcus lapideus synonyma sunt: quia continentur appellatione pontis, cui consuetudini standū est. Et pons potest esse duobus modis, in urbe, seu in municipio. Vno modo, qñ supra solum publicum: & de isto ponte dixi supra in tit. de ponticello. ubi uide. Alio modo, qñ est super flumen uel aquam: & de isto dicamus. ꝑ Nū quid si flumen discurret per ciuitatem, & unus habet domos ab utraque parte ripæ: an possit facere pontē super flumen, per quem possit ire de una domo in aliam. Dicās quod non: casus est in l. si. ne quid in flu. pub. sicut non potest supra uiam publicā. l. 2. §. tractatum. ne quid in loco pub. & l. si. & ibi ad hoc nō. Bald. de ser. ꝑ Secundo, nunquid potest in flumine facere partem unius pontis, puta longitudinem decem pedum, per quem possit ire ad accipiendum de aqua, uel stare ibi ad lauandum pannos? Et teneo quod non: quia sicut in loco publ. uel priuato non licet aliquid immittere, l. 1. & 2. ne quid in loco publ. ita nec in flumine publico. argu. d. l. si. ne quid in flu. pub. de consuetudine tñ seruatur contrarium, cui consuetudini standū est: quia regula est, quod in pontibus & aquis standum est antiquitati: ut est text. & ibi hoc nota. Bal. in ti. de pace Constan. in 6. col. quam regulā perpetuo tene menti, quia per eam decidere potes plures quæstiones. ꝑ Terrio, ad quæ spectat onus faciendi & reficiendi pontē super flumine publi. per quem sit iter transcurrentibus necessarium? Distingue. Aut est pons qui debet retineri, & custodiri per dñm ciuitatis: & debet expensis ipsius dñi fieri & refici, qd ad ipsum & dicitur principaliter spectare, sicut etiā spectant alia fortificia. Aut est pons qui nō custoditur, sed simplex tātū pro transitu: & tunc aut deseruit omnib. de ciuitate, & per oēs de ciuitate fieri & refici debet. Aut deseruit uni tantum contratē seu uicinie: & illi de illa solum cōtribuire tenentur, sicut de puteo cōi dicitur. ar. l. secundum naturam. de reg. iur. & c. qui sentit onus eo. ti. u. lib. 6. facit l. ediles. & quod ibi not. de uia publ. ꝑ Quarto, an appellatione uiz publicæ ueniat pons? Et dicās quod sic: quando per illum uulgo iter fit. ar. l. si. ne quid in flu. pub. iuncta l. si. in prin. ff. de seru. & ideo statuta loquentia de maleficiis commissis in uia, pub. uerificantur in commissis super pōre publico. Et adde prædictis quæ dixi supra de seruitt. tig. imitendi, in 6. q. & supra de refectioe, in 7. q. & 3. de pon. & uide l. supra iter. in pri. & ibi per Bar. & Doctor. de aq. plu. ar. Reliqua quæ spectant ad materiam pontis, dicam plene in seq. lib.

De picturis seu incrustationibus. Cap. 71.

- 1 *Picturas habere in pariete cōmuni an facio liceat.*
- 2 *Parietem communem unus ex socij, etiam altero innito*

PACTO. Quæ differētia est inter pactū & cōuentionē? Pactū est cōfensu duorum uel plurium ad aliquid faciendum, uel dandū uerbis expressum, ita qd uerba promittantur a promittente, & cōsequenter a recipiente. Cōuētio uero est nomen magis generale quā pactū: quia scholares in scholis: & fratres in capitulo conuenire dicunt. ff. de pact. l. 1. §. cōuentionis uerbum.

inuito an dealbare & pingere poterit.

- 3 Incrustationes quid proprie sint, & quomodo capiātur.
- 4 Picturatum & incrustationum an ratio habeatur, si de aliquo muro, de damno infecto cautum sit.
- 5 Pictura si in pariete communi existant, an causa imponenti tigna aliter socius pulsare possit: ex qua pulsatione damnum illis picturis contingere possit.
- 6 Pingi si velim facere in ecclesia crucifixum, vel aliquid aliud, an possim.
- 7 Vfusfructuarius vel inquilinus an in domo vsufructuaria vel conducta possit facere pingi insignia sua, quae vulgo arma dicuntur.
- 8 Depingi non potest facere insignia sua potestas, officialis, vel priuatus quispiam, vel nomen suum in edificio publico ponere.
- 9 Depingi facere potest insignia sua ille, cuius pecunia publicum opus factum sit.
- 10 Capellam vel ecclesiam si quispiam fecerit, et in memoriam sui insignia sua apponi fecerit, an clerici ea delere possint & alia imponere.
- 11 Depictus si esset quispiam in aliquo loco publico tamquam proditor, & quispiam sine principis licentia illam picturam deleat.
- 12 Imaginem Dei vel Sanctorum percutiens qua pena puniri possit.
- 13 Pictores & ministros pingentes cum adulterinis coloribus, an domino ad interesse teneantur.
- 14 Pictura an cedat tabulae vel chartae, aut contra.
- 15 Imagines Sanctorum Leo imperator cur deleuerit.
- 16 Imagines Sanctorum qualiter adorare debeamus.

NON est dubium quod licet socio in pariete communi picturas habere: quia est tex. in l. quidam Hiberius in princ. de ser. vrbani. prae. & ibi per omnes Doct. & not. Ang. in l. inter quos. in princ. in vltima col. de dam. infect. qui dicit quod non est: quia per eas non fit aliquid damni vicino, sed toti societati prodest, saltem quo ad ornamentum: & ideo inuito socio etiam fieri possunt ad hoc tu allega l. impensae. in fin. de verb. sig. Et sic non quod parietem communem vnus ex sociis poterit etiam altero inuito dealbare & depingere, & similia super ea facere, secundum Ioan. Pet. de Papiā in suo vltimo libro, in glo. ante pe. ver. licet hoc casu quilibet eorum. & ita tenet Angel. in dicta l. quidam Hiberius. ante fi. prin. potest etiam incrustationes facere: vt est tex. in d. l. quidam Hiberius. §. si. exemplum ponit Angel. in d. l. inter quos. in Florentinis volentibus incrustare parietem, quae incrustatio fortificat parietem. Et incrustationes dicuntur crustae subtiles marmoris, quae ponuntur extra murum, vt totus marmoreus videatur: vt est tex. cum gl. in l. impensae. in fin. in ver. incrustationes & ponere exemplum tu, sicut est tota ecclesia sancti Marci de Venetijs. Possunt etiam capi incrustationes pro opere musaico, quo testudines dictae ecclesiae sunt ornatae: Et per praedicta etiam concludo, quod si muros esset simpliciter factus, posset vnus so-

ciorum etiam altero inuito calce impleri facere, & ipsum dealbare: quia per hoc efficitur melior & pulchrior sine aliquo damno socij. Sed quid si est cautum de damno infecto illius murum habere ratio illarum picturarum & incrustationum? Dic quod non: vt est tex. in d. l. quidam Hiberius. §. fin. & ibi per glo. & Doct. & per Angel. in d. l. inter quos in princ. in vlt. col.

5 Sed quid si in pariete communi sunt picturae, an alter socius possit pulsare, puta causa imponenti tigna, si propter illam pulsationem fieret damnum illis picturis? Dic quod non: idem si vellet mittere aquam per seclarium vel necessarium, & propter humiditatem deleterentur picturae. nam dictis casibus non potest: debet enim socius ita vt re communi, quod non fiat damnum parieti communi: per d. l. quidam Hiberius.

6 & per l. fistulam. si ser. ven. Quod si volo facere depingi crucifixum, vel aliquid aliud in ecclesia, vtrum possim prohibere? Dicas quod non: quia istud pertinet ad ornamentum, non ad deformitatem. l. ne quid in loco sacro, & ibi hoc no. Barto. imo dico plus, quod legatum factum pro pictura Sanctorum, censetur esse factum in piam causam. l. linea margaritarum. & ibi hoc no. Barto. ff. ad l. Fal. & probatur etiam in l. Titia. in fin. de auro. & argen. lega. & vide omnino quae dicam infra ver. vlt. no. Item potest relinqui vsuf. statuz vel imaginis. l. statuz. & ibi not. per glo. de vsuf. Quod si autem vsufructuarius vel inquilinus possit in domo vsufructuaria vel conducta facere depingi insignia sua, quae vulgo arma dicuntur? Et dicas quod sic: per l. sed & si cuius. §. adium. de vsuf. & ibi hoc no. Flo. quia per hoc non videtur esse deterior conditio rei, & mutari eius substantia: alias secus. C. de relig. l. monumentorum. & C. ne quis vela regia. & propterea in picturis, quae facillime deleri possunt, procedere: secus si vellet sculptas in lapidibus ponere. Item nullus etiam potestas, vel officialis, vel priuatus potest depingi facere insignia sua, vel ponere nomen suum in edificio publico: puta in palatio vel platea: sed solum nomen & insignia principis: vt est tex. in l. opus. in fin. cum l. seq. ff. de ope. pub. quod not. quia seruatur totum contrarium in practica. Item ille cuius pecunia opus publicum factum est, potest nomen & insignia sua depingi facere: vt est casus in l. 2. & in l. opus. in fin. & in l. si. de ope. pub. & ita obseruatur maxime, quando fabricatur vna ecclesia vel capella: & intellige, quando de sua pecunia: secus si de pecunia aliena: & ideo cum quidam episcopus Veronensis, qui etiam cardinalis erat, & vicecamerarius Papae, exposuisset de bonis erogatis pauperibus in fabrica maioris ecclesiae Veronae duomilia ducentorum, & fecisset sculpti insignia sua super capella sua cum columnis, fuerunt sibi abstrata. & merito quidem, quia illa non erant pecunia sua, cum omnino tenebatur eam erogare: ar. c. relatum. cum ibi no. per glo. & Doct. extra de praeb. Item pone, vnus fecit fieri capellam vel ecclesiam, & in memoriam sui nominis

4 Imagines. Imagines Sanctorum quare depingunt? Resp. Gre. in c. praetatum. de consec. distin. 7. sic in quibus, quod legibus scriptura, hoc idiotis praestat pictura cernentibus. quia in ipsa ignorantur videri quod sequi debeant, in ipsa leguntur qui literas nesciunt. unde praecipue gentibus pro lectione pictura est.

Barthol. Capol.

minis ibi fecit apponi insignia sua, prout soliti est: an possint illa insignia clerici delere, & altera imponere? Dicis quod non: imo puniri debent arbitrio iudicis. l. qui libertatem. ad fin. & l. opus. ff. de ope. pub. secundum Lud. de Ro. in 355. singulari. & no. Bar. in d. l. qui libertatem. qui dicit nota. contra fratres minores, & aliquos religiosos, qui capellas aliquorum defunctorum attribuunt nomini alterius, qui hoc facere non debent. Item contra eos qui abradunt arma alicuius, & ponunt arma alterius. Aduerte tamen, quod arma eorum qui propter traditionem de patria expulsi sunt, possunt deleri. casus est in l. eorum. qui. ff. de pen. secundum Lud. de Rom. in suo singul. 353. quod incipit: eorum arma. & ista etiam sepius obseruatur. Item adde, quod si aliquis esset depictus tanquam proditor in aliquo loco publico, & vnus deleteret illam picturam sine licentia principis, incidere in edictum. de quo habetur in l. si familia. de iurisd. omni. iudi. & ibi hoc not. Ang. Item quod percutiens imaginem Dei vel Sanctorum puniri potest l. Cornelia de fidei. hoc senatus. de fidei. & ibi hoc not. Angel. qui dicit, quod vidit Perusij frangentem maiestatem ligneam, amputari sibi manus: & quod etiam grauius puniri potest pena mortis. de quo vide etiam per eum in l. j. C. de rap. vir. & quod habet in c. 2. de offi. or. lib. 3. 6. Item no. contra pictores, & miniatores, qui miniant & pingunt cum adulterinis coloribus, vt teneantur domino ad interesse: vt l. 2. & ibi hoc no. Bar. C. de murilegis. lib. 10. Item tenentur crimine stellionatus. l. j. §. si quis seruos. de crimi. stellio. & no. Bar. in d. l. 2. ad fi. qui dicit idem in tinctoribus pannorum, & simil.

Item nunquid pictura cedat tabulæ vel chartæ, an contra? vide tex. in l. i. de rerum diu. §. si quis aliena tabula. & l. in rem. §. sed id quod in charta. de rei ven. & quod no. in d. i. iuris. 15. Vltimo nota, quod multi infideles reprehendunt imagines Sanctorum dicentes, quod sumus idololatriæ: & propterea Imperator Leo, qui fecit 50. dies festos. C. de feriis. & l. si quinquam. de epis. & cler. ex suggestione quorundam hæreticorum habuit contentionem cum ecclesia Romana: quia fecit remoueri omnes picturas de ecclesijs tanquam idololatriam continentes: & Papa qui tunc erat, congregauit concilium Romanum, & ipsum Leonem existentem in Constantinopoli excommunicauit: qui Leo lepra percussus postea mortuus est: vt scribit Pau. de Cast. in l. fin. C. de feriis. Et tu dicas defendendo Christianos, quod imagines adorare non debemus, videlicet colores earum, seu lapides: sed eis debemus reuerentiam propter Deum & Sanctos, qui per eas representantur. Vnde scribit Grego. Papa Sereno episcopo Massiliensi, qui imagines Sanctorum fregerat, quod sub excusatione adorari debuissent. & habetur de consec. dist. 3. prælatum. in hæc verba: Et quidem imagines adorari vetuisse omnino laudamus: fregerisse vero reprehendimus. Aliud est enim picturam adorare. Aliud per picturam, historiā quod

fit adoranda, addiscere. Nam quod legentibus scriptura, hoc idiotis præstat pictura cernentibus. quia in ipsa ignorantes, vident quod sequi debent: in ipsa legunt, videlicet qui literas nesciunt, vnde & precipue legentibus pro lectione pictura est. Item ex sexta synodo scribitur, Venerabiles imagines Christiani non Deos appellant, neque seruiunt eis vt dijs, neque spem salutis in eis ponunt, neque in eis spectant futurum iudicium: sed ad memoriam & recollectionem primitorum venerantur eas, & adorant: sed non seruiunt eis cultu diuino, nec alicui creaturæ: vt est text. de cose. dist. 3. & ibi omnino vide quod no. pro fide nostra, vt scias qualiter imagines Dei & Sanctorum sint adorandæ. Et de materia picturatum vide etiam per Bar. in suo tract. de insignijs & armis.

De horreo. Cap. 72.

- 1 Horreum in solario communi si quis habeat, an ipsum frumento, vel alijs mercibus implere possit.
- 2 Horreum rebus onustum si multum ponderet, ita quod solarium sustinere nequeat, quid iuris.
- 3 Horreum frumentarium nouum ex tabulis ligneis mobile factum si quispiam in alterius solo posuerit, an ipsi solo cedat.
- 4 Decimas nunquid rustici in horrea ad ecclesias deferre debeant.

SI quis habeat horreum in solario communi, an possit ipsum implere frumento, vel alijs mercibus? Et dicas quod sic: quia dicitur vt re communi ad vsum destinatum. l. si communes ædes. communi diu. & not. in d. l. Sabinius. eo. ti. facit l. arboribus. §. si nauis. de usufructu. Sed quid si nimium ponderat, ita quod solarium non possit sustinere? Dic quod non potest cogi ad sustinendum columnas, quæ sustineant solarium: ar. l. hinc. in prin. si fer. vend. Et si non sustinuerit, vel etiam sustinuerit, & solarium non possit sustinere, vel cum paries communis debilitaretur: tunc posset cogi ad subleuandum pondus: per l. cuius ædificium. de fer. vt. præ. volentes etiam edificare iuxta horrea publica, debent dimittere spatium 20. pedum liberi aeri: vt l. mœniana. C. de ædi. pri. & no. gl. in l. si cui. eo. ti. de quo dic. vt dixi §. de mœniana. Sed quid si aliquis horreum frumentarium nouum ex tabulis ligneis mobile factum in solo alterius posuerit, an solo cedat? Dic quod non: & sic non officitur domino prædij: vt est text. in l. cuius horreum. de acqui. rer. dom. & vide l. granaria. in prin. de ac. emp. secus si essent tabulæ terre fixæ. l. si supra tuum. de acq. re. do. & d. l. granaria & no. gl. in d. l. cuius Titius horreum. Vltimo nunquid rustici debeant in horrea deferre decimas ad ecclesias? Dic quod sic: ita vt a clericis vel eorum nuncijs non sint colligendæ in agris: per text. l. 6. q. j. reuertimini. & ibi hoc no. gl. in ver. in horrea. vide not. per Spe. in titu. de decimis. uer. vltimo quar. & de horreo. vide plenius cum in plures. §. locaror. horrei. ff. loca. & in l. dominus.

a Imagines. Verū adoratio requirat locum determinatum? R. quod non principaliter, quasi sit de necessitate eius, sed bene requiritur secundum decentiam, sicut & alia, signa corporalia: secundum illud Luc. 19. Domus mea domus orationis vocabitur. & ad Ioan. 4. venit hora in qua veri adoratores adorabunt ipsum. qui est principalis adoratoris, vt dictum est. Locutus tamē requiritur non propter eum qui adoratur, sed propter adorantes.

b Decimas. Decimæ quando dari debent? R. vt dicitur in c. cū homines. de deci. q. siati fructibus collatis, & hoc quod ad prediales, quo ad personales, debent solui in fine anni: sed tu dic, secundum consuetudinem præscriptam sunt soluenda: & si perierunt, peribunt illi, qui est in mora: alias non: sed cui debentur.

l. dominus horreorum. in prin. & in l. cum do-
mini horreorum. eo. tit.

De armatura. Cap. 73.

- 1 *Armatura machina dicitur illa, super qua operari ad ædificandum stant.*
- 2 *Armaturam vicinus ædificans an supra vicini solum ad murum ponere possit, ut laborantes valeant super illa armatura ad laborandum stare.*
- 3 *Armaturam in fundo vicini an ponere licitum sit.*
- 4 *Armaturam si quis in suo muro habeat, & eam in vicini muro ponere velit, ita quod in ea requiescat, quid iuris.*
- 5 *Armatura regulariter in solo alterius poni nequit.*
- 6 *Armatura si male ligata fuerit, vel in ea perticæ vel funes positi fuerint, quæ retinenda erant, propter quod unus de armatura cecidit, an magister de armatura teneatur.*

- 1 **A**RMATVRA † machina dicitur illa, super qua operarii stant ad ædificandum. l. si ut certo. §. interdu. ff. commo. de ea ita vide dubitari. † Nunquid vicinus ædificans domum possit armaturam ponere ad murum supra solum vicini, ut laborantes valeant super illa armatura stare ad laborandum? Et videtur qd non. at. l. quæd. §. i. ad l. Aqu. & l. i. §. ædificare. de mor. infer. Sed est arg. contrariū in l. refectiois. cōia prædio. & istud puto verius, quando aliter comode fieri non potest. Nam si est licitum mihi murum meum altius tollere, l. altius. C. de ser. intelligitur qd possum ea facere per quæ possum ipsum altius tollere vel reficere, etiam apponendo ad ea loca quæ nō seruiant: ut est tex. in l. refectiois. in prin. facit ad hoc l. si iter si ser. ven. & l. veteres. de it. actug. priua. † Sed nunquid sit licitum ponere armaturam in fundo vicini? Videtur esse text. ad literam, quod non. in d. l. i. §. ædificare. uer. ceterum. de mor. infe. pro hoc, quia non licet in alienum immittere. l. sicuti. §. Aristo. si ser. ven. l. quemad. §. i. ad l. Aqu. puto qd si aliter nō possit quis domū suā reficere, nisi ponat armaturam in fundo vicini, tunc possit per d. l. refectiois. & d. l. veteres. sed si aliter possit, secus esset. Ita intelligit d. §. ædificare. & alia iura superius ad hoc allegata: quod est notan. quia quotidianū. † Quid aut, si quis habeat armaturam in suo muro, & eā uellet ponere in muro vicini, ita qd in eo requiescat? Dic qd nō potest: ut est tex. in l. si duo.
- 5 **S**i vicinus. uti posside. † Et ex his omnibus cōclude, quod armaturam quis non potest in solo vicini, neque in pariete uicini, neque supra solum alterius regulariter apponere, nisi aliter in suo ædificare non potest. † Sed pone qd armatura fuit male ligata, uel in ea fuerunt posite perticæ uel funes, quæ erant uetus, propter quod unus ex armatura cecidit: an

magister de armatura teneat? Dic quod sic: ut est tex. & ibi gl. no. in d. l. si ut certo. §. interdu. ff. commo. & prædictis adde quæ dixi supra de seru. tigni immittendi, in §. q. circa mediū. uer. & ideo si tibi concessi, &c.

De stabulo. Cap. 74.

- 1 *Stabulum dicitur locus qui tantum equos recipit: & quid de communi usu loquendi.*
- 2 *Stabulum domus an usufructuarius locare possit pro stabulo ad recipiendum iumenta.*
- 3 *Domus locator an nedum ipsam domum, sed etiam stabulum reficere teneatur.*

- 1 **S**TABVLVM † dicit ille locus, qui tñ equos recipit, secundum gl. in l. palū. in prin. de ritu nu. quæ ponit, quid sit taberna, caupona, stabulum. Nā aut dicitur proprie stabulū locus, in quo recipiuntur alia aialia: ut l. ex conducto. in prin. aut stabulū, ubi greges eius stare oportet. ff. loc. De cōi tñ usu loquendi etiam dicitur stabulum, in quo nondū equi, sed alia aialia, ut boues, & pecudes, stare cōsueuerunt. facit. Leo iure. §. stabula. ff. in qui cau. pign. ta. cōtrah. & sic stabulum est prædiū urbanū uel rusticum. vide tex. in d. §. stabula. & quæ dixi supra in 4. diuifi.
- 2 **S**eruitutum. uer. sed quid de stabulo. † An autē usufructuarius possit stabulū domus locare, & stabulo ad recipiendū iumenta? Dic qd non l. si cuius. aliās, æquisimus. de usu f. per quæ text. dicit Flor. qd inquilini non possunt domum conductam reducere ad stabulū, vel ad usum caretum, id est, plaustrorum. † Sed nunquid locator domus teneatur nedum ipsam domum reficere, sed et stabulū? Dicas qd sic regulariter: ut est tex. in l. ex conducto. in prin. ff. loca. & vide et in l. si merces. §. conductor. eo. tit. & quod in eis no. De lētamine aut quod procedit de stabulo, unde quæ dicā infra de sterquilinio. Ultimo adde ea, quæ habentur in toto tit. ff. nau. caupo. stab. & in tit. furei aduersus nautas.

De ingressu seu introitu.

Cap. 75.

- 1 *Solum ingressus sine introitu quod dicatur.*
 - 2 *Solum quod relinquatur pro introitu, cuius esse debeat.*
 - 3 *Expensa aliqua quando facta est in dubio, a quo facta intelligatur.*
 - 4 *Iurisdictio in dubio cuique civitati, usque ad medium flumen competit.*
 - 5 *Ingressus alicuius loci publicus cuius esse præsumatur.*
 - 6 *Vie vicinales quæ dicantur.*
 - 7 *Vie vicinales an quis sine principis licentia adificare possit.*
- 1 **S**APR † contingit inter duas domos à latere uel posteriori earū parte solū relinqui

Barthol. Capol.

unius pedis uel duorum ut plurimum: iuxta l. fin. ff. fin. regun. quod solum ingressus siue introitus dicitur. circa quod dubitari uidi, cuius sit solum. de quo dicendum est. Aut per illud solum habetur aditus & exitus usque ad loca publica: & tunc aut illud solum est relictum ex collatione priuatorum: & tunc dicitur uia publica, & etiam vicinalis, si uicinis tantum seruit. & non licet eam cuique occupare uel claudere. l. 2. §. uiam publicam. & §. vicinalis. ne qd in loco. Aut illud solum est ex collatione vicinorum fundorum relictum. iuxta d. l. si. fin. regun. & dicitur tunc uia priuata, sicut locus rerum priuatorum. d. §. vicinalis. ¶ Sed est dubium cuius eorum esse debeat. dic quodd si constat, quis reliquerit illud solum, eius esse dicitur: si uero non constat, quis illud solum reliquerit, puto quodd sit considerandum quis ipsum possideat: quia in dubio presumamus illum vicinum solum illud dereliquisse, qui possidet. ar. l. merito. pro socio. & pro hoc etiam allego quod no. Bar. in l. cum seruus. de uerb. oblig. ¶ ubi dicit, quando aliqua expensa facta est in dubio, intelligitur esse facta ab illo possessore. a. & etiam dixi supra de pariete siue muro, ver. nunquid autem in dubio. Sed si nullus possideat, tunc si supra dictum solum vicini haberet stillicidium, dicendum est, quodd tunc saltem quatenus protendit stillicidium unius, eatenus sit eius solum inferius. ar. l. si. & quod ibi not. C. de ser. urban. præd. Si autem nullus possidet, nec stillicidium habeat: tunc est inspicendum, si sunt lapides in domo, seu muro ipsorum vicinorum protendentes se supra solum prædictum, sicut ponti per nonnullos consueuerunt causa ostendendi. quatenus durabit lapis infixus in una domo, eatenus iudicabimus ipsius esse solum inferius. facit ad hoc l. non solum §. sed ut probari. de no. oper. nun. Si uero nihil de his constat, tunc in dubio iudicatum est, quodd si utriusque pro dimidia: quia omnia quæ sunt in confinio, in dubio sunt eorum, qui ab utraque parte possident. ar. l. arbor. communi diui. & l. 2. §. præterea. de aqua plu. arcen. & l. adeo. §. si. cum l. seq. quæ incipit. pro negotiatione. de acqui. re. do. sicut dicimus de insula, & alio. qui sunt in medio duorum fundorum. ut l. adeo ex insula. & §. quid si in toto. eo. ti. sicut dicimus in fossa, quæ est posita in medio duorum fundorum, quæ est communis eorum. ut d. l. 2. §. præterea. & ibi per gl. & Bar. in suo trac. Tyberiadis. in prima parte, in prin. in uer. flumen. ubi ponit etiam idem de fossatis. & sicut dicitur etiam de flumine existente inter duo territoria. ¶ Nam in dubio iurisdicatio competit cuique ciuitati usque ad medium flumen. ut no. Bar. in d. trac. Tyberiadis. ver. ite videndum est utrum iurisdicatio. & Bald. in c. ex literis. pen. col. ad fin. de proba. Et ideo si dicti vicini non concordant in usu, & possessione, dictum ingressum possunt per chordulam diuide re, ita quod versus domum unius sit sua dimidia, & versus domum alterius similiter sit altera dimidia iuxta not. per Bar. & Docto. in l. quod con-

a Ab illo po.
An possit flor p-
tumat dñs, vide
Cor. 1. vol. consil.
2. 3. & 113 &
30. Et quis perdat
possessionem
ex negligentia,
vide in 2. uolu.
consil. 56. & se-
mel possidens
hodie presumi
posidere. vide
in 3. uol. consil.
91. & 280. &
313. & in 4. uo-
lumi. consil. 87.
Et quo actu p-
sumat posses-
sionem, uide Alexā.
1. uol. consil. 43.
& in 5. uol. con-
99. & cōs. 183.
in 1. col. in ver.
nec o. in fi. co.

clau. de dam. infec. & per Bal. in c. 1. §. si quis de manso in 5. col. ver. quid si quadam plateola est in medio. in ti. de contro. inuesti. in vlib. seu & dixi supra de curia siue curte. & hoc intellige, quado patitur commodam diuisionem. Si enim esset ita paruus ingressus, siue introitus, quodd commodum diuidi non possit: tunc dicendum est, quodd dicitur de vestibulo, ut remaneat communis. l. arbor. §. vestibulo. communi di. & no. Bald. in d. §. si quis. de manso. Et prædictis adde quæ dixi supra de pariete siue muro. ver. sed uidi dubitari. cum tribus sequentibus. Prædicta autem intellige de ingressu siue introitu priuato. ¶ De publico autem dubium non esset, quando non est priuatorum. Et intellige esse publicum, etiam si seruit tantum uicinis: & dici domum vicinorum tantum, uel ad flumen publicum, dummodo non sit factum ex collatione fundorum priuatorum. l. 2. §. vicinales. ne quid in loco pub. quod bene no. quia multi putant, quodd huiusmodi ingressus qui non habent exitum in uiam publicam uel ad flumen publicum, sed ducunt solum ad domos priuatorum, quæ uia uicinales appellantur, sint priuatorum vicinorum, ut possint per eos claudere. qd non est verum, per dictum §. vicinales. ¶ Item etiam vicinales uia dicuntur, quia principaliter deseruiunt vicinis, publicæ tamen sunt: ut d. l. 2. §. uiarum. ne quid in loco pub. & ita aliis iudicauit, & aperire feci Veronæ unam uiam vicinalem clausam per vicinos, quæ habebat aditum ad flumen publi. ¶ Et de ista uia vicinali dic, quodd in ea quis non potest edificare sine licentia principis uel ciuitatis. l. 2. in prin. ne quid in loco publico & si daretur licentia, intelligeretur sine damno alterius: ut dixi supra de solo siue area in 6 fallentia. & adde quæ dicam infra seq. lib. in titu. de seruicute uig.

De horto. Cap. 76.

1. Prædium urbanum uel rusticum quando dicitur.
2. Hortus an domus appellatione contineatur.
3. Hortum an dare uideatur qui domum dat.
4. Hortus an reniat, si alicui contenta in domo legata fuerint.
5. Hortus cui cedat, si duo fratres domos diuiserint, in quarum medio hortus fuerit.
6. Domus habitationem si quispiam uni legauerit, cui etiam hortus contineatur, ad quem per eam aditus habeatur, an legatarius ipsi habeat aditum præstare teneatur.
7. Hortum ad prædium quis reducere potest.
8. Domum habentem iuxta vicini hortum ex illa domo, in illum hortum quidquam ponere non potest.
9. Horto suo quilibet ad libitum edificare potest, dimisso tamen legitimo spatio.
10. Decime an solui debeant de his, quæ in hortis nascuntur.

Hortus

HORTVS † quando dicatur prædiū vrbaniū, vel iusticiū: vide tex. in l. vrbani prædia. de verb. sig. & l. iij. §. pe. ibi, & in vrbæ hortorū latitudo. & ibi Flo. si. regun. & quod dicitur in iij. diuisione seruitutis ver. quid de hortorū. † Et an hortus cōtineatur appellatōe domus? Dic, si est emptus vnico pretio cum domo, vel non est paratus, vel deputatus ad vsum domus, venit appellatione domus: aliās regulariter fecus. Et si per domum ad eum habeatur aditus. l. fi. in princ. & ibi hoc no. Bal. Ang. Flo. & Doct. de ser. vrb. præ. & probatur in l. prædij. §. pe. & ibi per Bar. & Nic. de Neap. de leg. iij. facit l. testatrix. in prin. si seru. ven. & vide glo. iij. q. iij. religiofam. quæ ponit. † An ille qui dat domum, videatur dare hortum. & vide c. Ray in prin. & ibi Ioan. An. & cano. extrā, de testa vide Bal. in cōsi. suo quod incipit. † Quid si quis legauit contenta in domo? Et dicitur hortus paratus ad vsum domus, vbicumque hortus est, cā delectationis. d. l. prædij. §. pe. vel est pedisequus domus, secundum Bald. in dicto cōsi. † Sed quid si duo fratres diuiderint domos, in medio est hortus? dic quod ille hortus cedit illi domini, pro quo testator vtebatur illo hortor: sed si hoc non apparet, cedit illi domui, per quam habebat intrinsecum aditum ad illū hortum. d. l. prædij. §. qui domū de lega. iij. Si hæc non apparent, cedit vtrique domui, secundum Nicolaum de Neap. qui ita not. in d. §. qui domum. Et subdit quod si consuetudo regni disponit, quod primogenitus habeat domum, intelligitur etiam quod habeat hortum: † Si quis legat vni habitationem domus, cui continetur et hortus, ad quem per eam aditus habebatur, an legatarius teneatur præstare aditum hæredi per dictam domum? Dic quod sic: vt est tex. in l. fi. in prin. de seruitu. vrbani prædior. & ibi not. per Doct. Non potest quis domum diruere causa hortum faciendi. C. de edifici. priu. l. an in torū & probatur in l. fenatus. in prin. de contrahend. jempt. & in l. cetera. §. j. & §. hoc fenatus. de l. & in l. si quis per hanc. C. de edifici. priua. quod no. contra multos, qui diruunt domos, & faciunt viridaria. † Sed bene potest quis hortū ad pratum reducere. l. apud Trebatium. §. si vicinus. de aqua plu. arcen. nisi esset usufructuarius: quia non posset viridarium, in quo habet vsum fructu. ad alium modum convertere. l. si cui §. sed si ædium. de usufructu. Posset constituere seruitutē, ne faciam in muro meo fenestram, per quā possum te prospicere in horto tuo: ut l. ius. C. de seruitu. & ibi hoc not. Bal. & dixi l. de fenestra. † Item habens domum iuxta hortum vicini, non potest ex illa domo quicquam ponere in illum hortum: vt l. j. & ibi hoc no. Ang. de seru. vrbano. prædio. & dixi suprà de ser. proiciendi. & suprà de aquæ proiectu. † Et ideo si habeo palatium iuxta hortum tuum: licet habeam in pariete meo versus hortum tuum multas fenestras, & per mille annos teneverim: tamen in hortu tuo poteris edificare diuiso legitimo spa-

tio: iuxta l. fin. fin. regun. & obscurare lumina mea in toto, vel in parte. l. qui luminibus. de ser. vrb. prædio. & ibi hoc not. Angel. & not. in l. j. C. de seruit. & dixi suprà de solo siue area circa 10. princ. † Nunquid de hortis, id est, de his quæ nascuntur in hortis decimæ solui debeant? vide tex. in c. ex parte. el. j. de decimis. & quod ibi no. & adde, quod ille qui est in hortis siue in continetibus ædificiis, dicitur esse præfens: ut est text. cū glo. in verbo, præfens. in l. de satisfact. §. si vero aliquis. & habetur in l. præfens. cū seq. de proc. Appellans tamen non tenetur quærere iudicē a quo. ut l. j. §. de undi. quando appet. fit. idem in hortis instructis. vide l. legatum sub cōditione. §. j. de an. leg. l. quæstio. §. j. de fin. instruct. & de hortis vide tex. in l. si ita quis. §. seia cavit. de verb. obl. & l. qui concubinam §. qui hortos. de le. iij. & in c. Ray. in prin. extrā de testi. Et ad de quæ dixi §. de ser. proteg. in v. q. suprà de camino, ante ver. de quarto principali.

De columbario. Cap. 77.

- 1 *Columbas capiens de alieno columbario, etiam in suo furtum committit.*
- 2 *Fundi vsum fructum, in quo columbariū sit, si quispiam habeat, quomodo & quando columbaria commodo vti possit.*
- 3 *Proprietates columbarum, quibus prædicatores æquiparantur, quænam sint, remissive.*

EST † prohibitum capere columbas de alieno columbario, etiam in suo: & capientes dicuntur committere furtum, & accusari possunt de furto: vt probatur in l. Pomp. §. j. & ibi Flor. fam. l. erci. facit §. gallinarum. in l. de re. diui. hoc tamen casu, quando quis capit columbas alienas in suo, potest pœnitere. & non tenebitur, eas relaxando: vt not. Barr. in l. ea mente. de furt. nisi posuisset cyminum: vel aliud in sua causa ducendi columbas alienas: quia tunc puto, quod non habeat locum pœnitentia. arg. l. quicumque. in fi. de serui. fugi. quod no. Communiter tamen sunt statuta terrarum, quæ prouident circa hoc. Si aliqui sunt hæredes vnius qui habebat columbarium, competit etiam eis iudicium fam. l. erci. pro diuidendis columbis: vt est text. in d. l. Pomp. §. j. † Si quis habet vsum fructū fundi, in quo sit columbarium, quomodo & quando vti possit commo o columbarum, collige ex tex. l. vsum fructuarius. §. si in variis. & ibi hoc not. Flo. de vusu. Columbarum sicut Pauonum fera natura est: in l. de rer. diui. §. pauonum. ubi vide. † Et de septem proprietatibus colūbæ, vide per Archid. xxx. vj. distin. qui eccles. & prædicatores æquiparantur columbis & agnis: vt not. idem Archid. quæst. v. non omnis. el. secundo.

H De

De sterquilinio. Cap. 78.

- a** Fundum. Appellatio fundi, quid continet, vide Cor. iij. vol. consil. cxxxv. inci. vi. fa. & consil. 236. inci. diligenter. & consil. xxij. inci. videtur. & an locus differat à fundo, d. consil. xxij.
- b** Sub pœna. Vtrum iufficiat ad obseruantiam legis solvere pœnam solū, quando prohibet sub pœna? Respon. quod sic in foro cōtentioso, facit glo. in c. dilecti. de arbo. & in aut. de iudiciis. §. quia vero. ubi patet, quod pœna soluta, quæ erat in cōpromissio, nō potest peti, ut stetur sententiæ, nisi addatur, ut soluta pœna stetur arbitrio. ff. de transac. l. p. & C. eo. l. cum proponas.
- 1 Sterquiliniū in domo habent, si faciat ipsum proicere iuxta murū communē, vel alienum, an possit.
 - 2 Stercoris aceruum si quis in fundo, aut agro meo posuerit, an actione ui. aut clam, contra eum agere poterit.
 - 3 Vrinam fœtidam aut stercuris si quispiam in solo publico vel privato proicere voluerit, propter quod malus odor & fœtor vicinis exhalet, an possit.
 - 4 Sterquilinium an veniat venditū, vel legato fundo.
- Q**UIS † habet sterquilinium in domo, facit proicere laramen iuxta murum cōmunem, vel alienum, an possit? Dic aut tangit murum communem, vel alienum, & non potest: ut l. si quando. §. si. si. ser. vend. Aut non tangit, sed est iuxta: & tunc si assiduū humorē facit vq; ad murum prædictum, non potest. l. fistulam. in prin. de ser. vr. præ. secus si aliquando, & non affi due ibi: & ita intelligo gl. in d. l. si quando. ut dixi supra de necessario ver. de quarta parte. & ui de quæ dixi supra de seclario, de aquarolo, siue cauali. & vide Flo. in l. si seruus seruum. §. si fumum. ad l. Aquil. † Si quis posuerit aceruum stercoris in fundo meo aut agro, an possim agere contra eum, quod vi aut clam? vide l. si alius. §. si quis aceruū. quod vi aut clam. Item si quis stercuris per fundum meum protulerit, scum id ipsum facere vetuissim: si nil dāni mihi fecit, nec speciem fundi mei mutauerit, non tenebitur, quod vi aut clam. ut l. si iter. §. stercuris. quod ui aut clam. † Quidam vult proicere stercuris aut urinam fœtidam in solo publico, vel etiam privato, propter quod malus odor & fœtor sit vicinis, an possit? dic quod non. l. adiles. in fin. ff. de via publ. & est rex. cum glo. in l. ij. §. idem ait si odore. ne quid in loco pu. & in l. pen. §. penu. quod vi aut clā. & adde quæ dixi supra. de cloacis. ver. & prædicta teneo. in q. v. & supra de necessario. in fin. † Nunquid venditū vel legato fundo sterquilinium veniat? dic quod sic. fit tamen distinctio: aut stercorandi agri causa paratum est, & ad emptorem, & legatarium pertinet: aut vendendi causa, & ad venditorem vel ad hæredem spectat, nisi aliud actum sit: & hoc siue sterquilinium in stabulo sit, siue extra stabulum in aceruo: ut tex. in l. fundi. §. j. de actio emptio.

De macerie. Cap. 79.

- 1 Maceriem iuxta regionem vel fundum alterius si quis edificare voluerit, nullo spatio medio relicto, potest, dummodo terminum suum non excedat.
- 2 Murus seu paries proprie cum calce dicitur.
- 3 Regula, quæ dicitur, quod edificatum cedit solo, an in

- muro sine calce edificato locum habeat.
- 4 Lapidēs vel quid aliud in curia vel domo mea si posueris, an ea absque alia denunciatione propria auctoritate tollere, & eicere valeam.
 - 5 Lapidēs & tigna in fundo meo de voluntate mea, me precario concedente si posueris, an ea auctoritate propria, si inde ea non exportas, remouere possim.
 - 6 Concesserim si tibi simpliciter, ut aliquid in meo apponeres, an videar ad meum beneplacitum concessisse, an vero animo donandi, & in meo seruistūtem constituendi.
 - 7 Vt iorem si quispiam inuitauerit, & postea eum pœnituerit, an contra ipsum agi poterit.

- S**I QUIS † vult maceriē edificare iuxta regionem, vel fundum a alterius, potest nullo spatio in medio relicto, dummodo terminum suum non excedat. l. fin. in princip. fini. regun. & maceries dicitur paries, siue murus de lapidibus, sine cæmento. l. quæ pertinet. §. paries de ver. sig. & ibi gl. in l. si precario. com. præd. & l. ades. sacra. §. j. de contrah. emp. & glossa sentit in d. l. si. ver. murus. quæ dicit, cū calce. & proprie iuxta vulgare, dicitur murus ficcus. † Murus vero siue paries proprie dicitur cū calce: ut nō, in d. iuribus. & dixi supra de pariete siue muro, in prin. & ideo si quis vult murū facere dē lapidibus. sine cæmento, siue calce, potest in confiniis agri sui, sicut sepem edificare. d. l. fin. sed si murum cum calce, debet pedem relinquere.
- 3 † Sed nunquid illa regula, quæ dicit quod edificatum cedit solo. l. adeo. §. cum in suo. de acqu. re. dom. habeat locum in muro edificato, etiam sine calce? Et videtur quod non, quia de facili remoueri potest ar. l. si Titius horreum. de acqu. rer. do. Contrarium est verius. per d. l. si precario. commu. prædio. & ibi hoc not. Flor. & Paul. de Catt. in fi. & idem no. Paul. de Ca. in l. ij. ff. de rei vend. quod not. Item vendito fundo an videatur vendita maceries, id est, murus sine cæmento. qui est in eo? Et dicas quod sic: per d. l. si precario. ubi hoc not. Flor. si quis obligatus est non prohibere me edificare sub pœna b, si in via detinet portantem lapides, vel calce, vel similia, pro illo edificio incurrit pœnam. l. j. in prin. & ibi hoc not. Flor. de mor. infer. pro hoc §. edificare ea. l. j. & l. veteres. de rei. aduq; priua. si is qui lapides ex fundo emit, tollere eos non vult, ex vendito cogi poterit, ut tollat eos. l. si is qui lapides. de act. emp. & si eos non auferret, facta sibi denunciatione, ut tollantur, dominus fundi eicere potest, per l. j. §. licet autem. de pericu. & commo. rei ven. † Quid si posuerit lapides, vel aliquid in curia, vel domo mea sine mea voluntate? dic quod propria auctoritate sine alia denunciatione possum tollere, & eicere. l. si precario. & ibi gl. commu. præ. l. quem admodum. §. j. & ad l. Aquil. l. si inter. §. qui ad ianuam. quod vi aut clā. † Sed quid si posuerit lapides & tigna tua in fundo meo de voluntate mea,

mea, me precario concedente, iuxta l. precarii. an possum ea remouere propria autoritate, si tu ea inde nō exportas? Teneo q̄ prius debcā te requirere, & inde remoueri facies aliās ego prius mouendo teneor tibi ad intereff. arg. d. l. j. §. licet autem. & ita tenet Paul. de Castr. in dict. l. si precario. ¶ Quid autem si simpliciter concessi, vt aliquid apponeret in meo: an videar concessisse precario est, ad meum beneplacitum: an vero animo donandi & constituendi seruitutē in meo? & gl. in d. l. si precario. in ver. precario. videtur tenere, q̄ animo donandi, & seruitutem constituendi: sed aduerte quōd illa gl. loquitur, qñ ego concessi tibi, vt aliquid faceres in tuo, in quo habeo seruitutem. nam tunc odio seruitutis & favore libertatis recaperandæ uideor concedere animo seruitutis remittendæ. nos uero legimus, quando in meo. quo casu dicit Ange. in d. l. si precario. se putare, quōd potius precario, quā animo donandi, per l. cum de indebito. de proba. Nec obstat, quōd quando cessat alia causa, præsumitur animo donandi. l. si cum aurum. de solu. l. campanus. de ope. li. l. 2. §. circa. de doli exce. Quia illud est verum secundum eum, quando quis promittit aliquid dare vel facere alteri, vel dat, aut facit. hic autē promittit in suo fieri, quia si præsumeretur animus & uoluntas donandi, præsumeretur in partem odiosam. quia uideretur seruitus constituta. dicit Pau. de Ca. in d. l. si precario. Tamen sibi uideretur in hoc esse distinguendum, aut promisi tibi facere tale quid, quod de sui natura non est perpetuum: sed temporale, aut promisi id tibi facere, quod de sui natura non est ad tempus, sed ut perpetuo sit. Primo casu, quando id concessi, quod de sui natura non est perpetuum, sed temporale, puta quōd ibi possis congregare arenam, vel calcem, aut tigna, vel lapides occupantes locum, & tunc procedat dictū Ang. & sic possum te compellere ad remouendum, quantum mihi placuerit. arg. l. j. de precario, quia sufficit, si cui vel in paucis labor amicis succurramus. l. tutori. C. de negati. gest. Quod ego limico duob. modis. Primo nisi esset facta cōcessio, ob aliquam causam, puta quia dixi, pariaris quōd ego ponam lapides vel arenam vel tigna in domo, quia in mea, quam ædificare uolo, stare non possunt, nam tunc nō possem cogi ad remouendum, nisi secundum quōd ædificauero domum. arg. l. in commo. §. sicut. commo. Secundo fallit, quando ego concedēs precario, uellem sine causa remouere: cum damno illius, cui concesserā, quia tunc obstat exceptio doli, quia precarium est beneficium, & beneficio iuari, non decipi nos oportet. vt dicit tex. in d. §. sine & hoc tenet eleganter Abb. Sicut in c. fin. extra de precario: pro quo allegat id quod no. Io. An. in præmno decretal. ubi dicit. ¶ Quod si quis inuitauit viatorem, & deuiauit, & postea eum pœniruerit, potest agi cōtra eum. facit quod habetur in l. si pœnam, de uerborum obl. & in l. pen. C. commo. quod no.

pro limitationem tituli, de precario. Secundo casu principali, quando concedo tibi tale quid, quod de sui natura non sit ad tempus, sed perpetuo sit: puta parietem in meo facere, vel immittere tignum factum in foramine, quo tectum sustentatur: & tunc intelligitur concessio facta animo donandi, & constituendi seruitutem, alias sequeretur damnum alterius partis, cui sit concessio, si post sumptus factos cogi possit destruere. & sic concessio intelligitur facta secundum subiectam materiam. l. uno in princip. ff. loca. quod perpetuo tene menti. Et adde quæ dixi supra de seruitute tigni immittendi, & de tigno iniuncto, & de aquæ proiectu.

De fouea. Cap. 80.

- 1 Foueam qui in suo facere uelit, iuxta tamen fundū alterius, quid obseruare debeat.
- 2 Fossam urforum, luporum, aut ceruorum capiendorum causa in uia publica, aut in itinerib. publicis, aut in sylua publica si quispiam fecerit, & ibi, uel aliud animal in eam ceciderit, quæ actio ne contra facientem agere poterit.
- 3 Fosse an sub solo publico fieri possint.

¶ **Q**ui ¶ uult foueam in suo iuxta fundum alterius facere, quantum profundum est, aut tantum derelinquat. l. si fini. regum. quæ habetur duobus modis in litera. Vno modo cum illa disiunctiua. Aut: & jta communiter habetur. & est sensus, quōd debet fodiens tantū spatium reliquere a fouea usque ad fundum vicini, quantum est profundum, id est, profunditas ipsius foueæ, aut tantumdem, id est, quantum extenditur fouea in latitudine super eius summitate, & hoc sentit ibi glo. super versicu. tantundem, cum ibi disiunctiua referatur ad fodientem, si maior esset profunditas, quam latitudo. uel e contra, erit in electione fodientis, vel relinquere spatium profunditatis, vel latitudinis arg. u. l. plerumque. in fin. de iure do. cum si. Alio modo habetur litera in d. l. fin. sine illa disiunctiua. Aut: & solum dicitur, Quantum profundum est, tantum derelinquat. & tunc est sensus, quōd fodiens debet indistincte relinquere tantum spatium, quantum est profunditas foueæ. & intelligo illum tex. de fouea, siue fiat iuxta vicinum fundum urbanum, puta parietem vicini, quia licet illa l. si sit posita in ti. fini. reg. tamen locum habet in prædio urbano, vt dixi supra de pariete siue muro, circa princ. & probatur per gl. in l. fluminum. §. præterea. in ver. furnarij. ibi. fallit hoc, ubi fodis iuxta parietem meū magis quā possit. quod non licet. & noluit dicere per d. l. si fini. reg. siue fouea fiat iuxta parietem rusticū. Itē intelligas foueā proprie, quando habet istud nomē speciale foueæ.

H 2 ut l. j.

Concessio.
Concessum intelligitur de iure communi, q̄ non est prohibitum. arg. 30. q. 4. qui spirituale in 6. q. j. sunt nō nulli. §. dist. ad eius. ff. ex quib. cau. mal. necnō §. quod eis. ff. de proc. l. murus. §. j. ff. de test. l. j. ff. de trās. la. prælat. inter corporalia. ff. de colle. illi. l. j. soluit glo. in d. c. inter corporalia. quōd prima iura loquitur in cōstitutionibus affirmatiuis, & non prohibitis. Exemplū cōceditur q̄ cōtrahatur matrimonij, ergo sēper & cui. bet. Exēplū in prohibitis, homicidium prohibetur, ergo semper, nisi ubi inuenitur concessum.

vel i. §. fossa. ne quid in flumi. pub. vel quando
 sicandorum agrorum causa facta est. l. in sum-
 ma. §. j. de aqua plu. ar. cen. vel quando est facta
 pro animalibus potandis, vel pannis lauandis,
 vel anseribus, vel anatibus in ea retinendis. Se-
 cus si fouea esset, quæ transiret in aliud nomen
 speciale, sicut est puteus, quia possum, tunc de-
 bet relinquere. d. l. fina. fini. regun. & dixi supra
 de puteo. Idē si esset fouea, quæ dicitur penus,
 ut dixi supra de pe. in fine. intantū, quod si vel-
 let facere fossatam communi diuidendo agrū
 suum in fundo vicino, non teneretur derelin-
 quere illud spatium, imo de consuetudine ser-
 uatur, ut fiat in confinio fodientis, aut etiam in
 confinis vtriusq. l. 2. §. preterea. & ibi gl. de a-
 qua plu. ar. & tūc in dubio esset cōis. ut no. ibi
 gl. & dixi §. de ingressu. & dicā plenius in seq. li.
 de fossatis. Licitum est etiam in suo fodere &
 auertere aquæ uenam, quæ decurreret ad fun-
 dum vicini, si hoc fiat, ut sibi proficiat, & non
 principaliter ut vicino noceat. l. fluminum. §.
 si. cum duabus ll. seq. de dam. infec. & l. j. §. deni-
 que. de aqua plu. arg. & probatur in l. quoties.
 la. j. in prin. ibi, aliter atque. de ser. & no. Pau. de
 Cast. in l. si tibi. per illum text. C. de ser. & dixi
 supra de puteo, verfic. quid si in domo mea. §. si
 quis fossam faceret urforum, vel luporum, aut
 ceruorum capiendorum causa in uia publica,
 aut in itineribus publicis, aut in sylua publica,
 & bos in eas incidere: agere potero interdicto,
 quod in publico factum est l. si alius. §. pe. quod
 ui aut clam. & etiam possum agere l. Aquil. nisi
 mihi prius denunciauerit, vel nisi sciuerim. l.
 qui foueas. ad l. Aquil. & no. g. loss. in d. §. pe. vel
 nisi esset facta fouea in locis, ubi fieri solet. d. l.
 qui foueas. & idem dicas in foueis quæ fiūt cau-
 sa collocandi frumenta, prout fit in Marchia.
 † Sed an ille possunt fieri sub solo publico?
 Et teneo quod non de iure. quia in solo publi-
 co non est licitum priuato aliquid immittere
 sine principis licētia vel superioris. l. 2. in prin.
 ne quid in loco publico. & maxime si est uia
 publica seu iter publicum. l. ædiles. §. cura autē
 est. de uia publica. alias ē, de loco publico fruē-
 do. & per illas foueas efficiatur deterior uia. &
 uia dicitur deterior fieri si per illas foueas im-
 pediretur usus eius ad comineandum. hoc est,
 eundum uel agendum. aut cum uia plana fue-
 rit, cluosa fiat, uel ex mell. aspera, aut angustio-
 ri ex latiori, aut palustris ex sicca. l. 2. §. deterio-
 rior. ne quid in loco publico. In hoc tamen pu-
 to, quod sit conseruanda consuetudo loci, per
 l. j. & lan. in totum. C. de ædi. priuat. per glo. in
 rub. C. quæ sit lon. consue. quæ loquitur de por-
 ticibus. ubi uero non sit cōsuetudo, serua quod
 dixi. Cetera circa istam materiā uide in sequen-
 ti libro in tit. de fossatis, in sequenti titu. verfi.
 nec obstat quod dixi.

- 1 *Olinam uel ficum in suo plantans quid obseruare debeat.*
- 2 *Arborem si quis in suo plantauerit iuxta alterius regionem, legitimo dimisso spatio, & postea radi- ces in tācum excreuerint, quod domus mea fun- damento ruinae periculum afferatur, an contra eum, qui plantauerit, uel qui plantatam habeat, agere potero.*
- 3 *Arbor si radices miserit in fundum meum, seu in murum domus meae, an eas propria autoritate in cidere valeam, uel cum autoritate iudicis.*
- 4 *Arbor tua si supra domum meā uel fundum meū pendeat, an illud totum, quod ex arbore super meo pōdet, autoritate propria abscindere possim.*
- 5 *Arbore tua supra domum meam pendente quod re medium competat.*
- 6 *Dictio In, aliquando pro De, ponitur.*
- 7 *Interdictum de arboribus cedendis tam directum quam utile tribus in casibus competit.*
- 8 *Arbor ex fundo suo in uiam publicam si ita cade- ret, ut itineri impedimento esse, eamque pro de relicto habeas, quid iuris.*
- 9 *Arbor si in fundum uicini radices porrexerit, an uicino eas incidere liceat.*
- 10 *Arbor cuius esse uideatur, radicibus in uicini fun- do arboraliter illatis.*
- 11 *Arbores alienas si quispiam in suo plantauerit, uel suas in alieno, cuius erunt.*
- 12 *Arbores alienas incidentes, Aquilia, & arbo. fur- tim casarum tenetur.*
- 13 *Arboribus appellatione quid ueniat.*
- 14 *Arbore mea si fructus in fundum tuum cadant, an mihi colligere licitum sit.*
- 15 *Fundum si uendiderim, & acceperim arborem, & ea ceciderit, & demum eius radices pullos emi- serint, an eos uendicare possim.*
- 16 *Infufructuarias arbores etiam infufructuosas excide- re non potest, quæ deam uoluntates opacas, & amœnas reddunt.*

OLIVAM † & ficum in suo plantans, a
 fundo uicini per nouem pedes distet, alias
 autem arbores seu uigna, per quinque pedes, ut
 l. fini. regun. & ratio potest esse propter radices
 & ramos & frondes. Sed si aquæ ductum discut-
 rit per locum priuatū, debet ab utraque par-
 te esse spatium 25. pedum, in quo nullæ sunt ar-
 bores, & si quæ nasceretur debent excidi. l. j. Et
 ibi hoc no. Bar. C. de aquæ du. lib. 1. & est ra-
 tio secundum Bart. ibi. in fin. quia est præsum-
 ptio, quod arbor radices mittat, & excedat per
 25. pedes. Si uero aquæ ductus transitum face-
 ret per loca publica, debet esse latitudo 10 pe-
 dum munda ab omnib. arboribus. l. omnes. in
 prin. eod. tit. de aquæ du. l. 10. & no. Bar. in d. l. j.
 † Sed quid si quis plantauit arbore in suo iu-
 xta regionem alterius dimisso legitimo spatio
 secun-

secundum d.l. si fini. reg. & postea ita excre-
runt radices, quod fundamentum vicinæ domus
ruinam seu periculum afferat, an possit agi con-
tra eum, qui plantauit, vel qui plantatam ab-
bet? Et videtur quod non. per l. Gracchus, de a-
dul. quia dicitur, quod initium expectandum, ut
non plene per gl. & Doct. in c. dudum. ad audi-
tiam. dextra de ele. contrarium tamen est uerius
per l. j. C. de interdic. & ibi hoc not. gl. si. in fin.
& est ratio: quia licet in suo sit licitum facere
quodlibet. l. pecul. de dam. infec. tamen illud ve-
rum, dummodo nihil immittat in alienum. l. si-
cui. §. Arist. si ser. uen. & ita tenet Do. in d. l. j.
3 † Dubium tamen est, an hoc casu quo radices
misit arbor in fundum meum, seu in murum do-
mus meæ, an eas possim propria autoritate in-
cidere: an vero cum autoritate iudicis. Et vide-
tur quod propria autoritate possim. l. quemad.
§. si proteſtum. ad l. Aquil. & l. si uitem. §. quid
ad ianuam. quod ui aut clam. Nec videtur ob-
ſtare d. l. j. de interdic. quia secundum aliquos in-
ducit necessitatem de additione iudicis. l. j. C. de
pign. Alij dicunt, & istud est uerius, secundum
Pe. Cy. & Doc. in d. l. j. quod non possim propria
autoritate incidere, sed cum autoritate iudicis:
ut d. l. j. & si plures §. si arbor. ar. fur. cæf. Nec
obest, quod dixi, quando quid est immisum in
meum, possim propria autoritate tollere: quia
in hoc est distinguendum: Aut aliquid immittit
in suo quis & à se posset, tamen contra ius ni-
hil debet: & tunc est necesse recurrere ad in-
terdictum, quod ui aut clam, & de no. oper. num.
vel si uitem. §. qui ad ianuam. quod ui aut clā.
& l. de pupi. §. meminisse. de nou. oper. nuncia.
Aut quis uult in rem meam immittere: & tunc
aut illud immisum non tangit rem meam, sed
pendet supra: & tunc illud propria autoritate
non possim remouere. d. l. quemadmodum. §. si
proteſtum. ad l. Aquil. Aut tangit rem meam: &
tunc aut illud immisum est artificiale, quod co-
uenit operi manu facto: quia foueam facit per
quam incurrit aqua per murum: & tunc pro-
pria autoritate mea possum tollere: ut d. §. si pro-
teſtum. Aut misio non est artificialis, sed natu-
ralis, ut quando vicinus meus plantat in suo, &
postea radices naturaliter intrant in meum: &
tunc propria autoritate euellere & incidere non
possum. d. l. plures. §. si arbor. ar. fur. cæf. & d.
l. j. C. de interdic. & ibi hoc not. Cyn. Bartol. &
Doctores. Et prædicta procedunt in radicibus.
4 † Sed quid in frondibus & ramis? pone arbor
tua pendet supra domum meam vel fundum
meum: an possum totum, quod ex arbore su-
per meo pendet, propria autoritate abscindere?
Et videtur quod sic. per l. j. §. j. de arbo. cæden.
& hoc tenuit glo. ibi per l. pignoris. C. de pign.
act. & l. liberum. C. quando lic. vnicuique sine
iudi. vin. In contrarium gloss. allegat in d. §. j. l.
inj. C. de pign. scilicet quod cum iudi. autorita-
te hoc fieri debet. & pro hoc d. §. si proteſtum.
Ac etiam quia si ingredior in tuum, contra tuam
voluntatem, tibi teneor actione iniuriarum. in

fin. de iniur. In hoc conclude secundum Barto-
in dicta. l. j. de arbo. cæden. quod est practica,
quando arbor tua pendet in ædes meas. primo
debeo tibi denunciare, ut eam adimas, secundum
verba edicti. de arb. cæd. ar. d. l. j. in princ. & in §.
ait prætor. Et consimile est, quod de hac denun-
tiatione fiat instrumentum: si tu negligis ad-
mere: & ego autoritate mea vado, & succido, cum
neminem prohibentem inueniam, nec alius fue-
rim prohibitus, licite facio. Nam non commit-
to vim, cum non fuerim prohibitus. Item non
facio clam, cum ius mihi permittat. d. l. j. §. j. de
arbo. cæden. non debeo credere vel suspicari,
quod contra iustitiam mihi resistas & contro-
uersiam facias. Sed si cum venerim ad inciden-
dum resistens, tunc non possum mea autoritate
tollere, sed debeo recurrere ad interdictum de
arbo. cæden. & est casus in d. §. j. Est enim pro-
hibitorium, ne mihi domino ædium tu dominus ar-
boris vim facias. † Circa prædicta quaeritur,
quod remedium competat. Distingue tres ca-
sus. Aut arbor tua pendet supra domum meam,
& tunc agi potest ex primo capite. de arbo. cæ.
ut arbor tollatur in totum, & succidi debeat à
stipite. l. j. §. j. de arborib. cæden. Aut arbor tua
pendet supra agrum meum: & tunc ex secundo
capite eiusdem edicti non agitur, ut tollatur in
totum, sed ut coerceatur & incidatur xv. pedi-
bus à terra. d. l. j. §. deinde ait prætor. & hoc no-
glo. in d. l. j. C. de interdic. & ibi per Cy. & Doc.
Et ratio differentie est inter istos duos casus:
quia in primo, quando arbor supra domum alie-
nam pendet, nocet domui ratione pluuiæ: sed in
secundo casu, quando est supra agrum non no-
cet agro, nisi ratione solis, qui intrat terram, se-
cundum Cyn. in d. l. j. Aut arbor non pendet su-
pra domum, vel agrum alienum, sed radices mit-
tit in alienam domum: & iste est tertius casus, de
quo non loquitur edictum de arboribus cæden.
sed prouiso d. l. j. C. de interdic. quæ uult, quod
licet deficient verba edicti: tamen ex equitate
competit conditio ex illa l. j. quæ est actio in fa-
ctum, vel utile interdictum, ut not. per gl. in d. l.
j. & istud ultimum, quod competat utile inter-
dictum de arbo. cæd. tenet ibi gl. & Cy. & Doct.
& Bar. in d. l. §. differentia. de arb. cæd. Sed quia
ista opinio quod competat utile interdictum, &
non directum de arbo. cæden. procedit sine du-
bio secundum opi. glo. quæ uult, quod ubi ver-
ba deficient, & mens subest, tunc detur actio uti-
lis: ut no. in d. l. curatoris. C. de nego. gest. Sed se-
cundum opi. Cy. & Bart. in d. l. curatoris: & in l.
j. quæ. ij. C. uti pos. quæ est, quod ubi mens sola
subest, licet verba deficient, detur etiam direc-
ta: sed quando deficient verba legis, & mens,
sed subest ratio earum, tunc utilis prædicta deci-
sio videtur habere aliqualem dubitationem: quia
ex quo ædictum de arbo. cæ. proprie sumptum,
veniunt etiam radices arboris: quia i' la dicitur
proprie arbor, quæ habet radices: ut è casus no.
in l. uitem. §. j. arbo. fur. cæ. ergo uidebatur ad ef-
ſe mens prætoris in edicto. de arb. cæ. & sic de-

H 3 beret

Arbor.
Adde Cor. 3.
uolu. consi. 287
incip. dominus.

beret dari directum interdictionem, non uide. Itē
quia dicitur in edicto, arbor impendet, &c. Nā
dicitur dicitur, impendet, uidetur etiam significa-
re in loco, quia dictio In, significat in loco: vel
in persona, & requirit tactum loci vel personę,
ut est casus in l. j. §. in flumine, de flumi. & in
l. j. §. hoc interdictum, de uo. op. nunc. & ibi per
Bar. Sed tu teneas opin. prædictam & Doct. qui
eam sequuntur in d. l. j. C. de interdic. nam licet
edictum de arb. cę. loqueretur de arbore non ta-
men simpliciter loquitur: sed de arbore quę in
alienas ædes impendet: nam uerbum Arbor, iun-
ctum cum uerbo Impendet, debet qualificari se-
cundum naturam uerbi cui adiungitur. l. in de-
lictis. §. si extraneus, de nox. l. Lucius, & ibi Bar.
de test. mili. sed Verbum Impendeo non exten-
ditur ad radices quę subirent fundamenta do-
mus: quia uerbum Impendet, debet exponi, id
est, dependet, uel supra pedit. ¶ Nam dictio In,
aliquando ponitur pro De, ut est text. cum glo.
in l. si cui tigna, de æd. edic. probatur in l. que-
ro. §. si ibi, in domo, eod. tit. & sic dictio In, non
requirit tactum loci. Item quodd uerbu Arbor
non extendatur ad radices, quando cōiungitur
cum uerbo quod aliud importat, est casus in l. j.
iuncto uer. si quis radicibus, ar. fur. cę. & quod
istud sit uerum, quod hoc casu non compræhē-
dantur radices arborum ex mente edicti, patet
in l. j. C. de interdi. ibi, dum dicit, ad exemplum
alicuius non est idem cum illo ex mente: sed est
per extensionem, quę fit per eādem rationem.
concluditur ex prædictis, quod hoc interdi-
ctum, de quo in d. l. j. scilicet quando radices cre-
scunt sub fundamento domus vicini, debet esse
utile & non directum: quia nec uerba, nec mens
edicti de arb. cę. fuit de ipsis radicibus: sed solū
de arbore, quę supra penderet: & sic de frondibus
& ramis. sed quia si fuisset interrogatus prætor
quid de radicibus ppendere uel maiori rōnem
idē dixisset, arg. l. tale pactum, cū ibi no. per gl.
in l. si de pac. deo ad exemplū interdicti de arb.
cęd. dabitur, & hoc utile, quod no. ¶ Item datur
hoc interdictum de arboribus cęden. tam dire-
ctum, quā utile, competens in tribus casibus,
de quibus supra dixi in uer. circa prædicta, quod
datur non solum domino cędum, sed etiam ei
qui usumfructum habet, quia ipsius interest ar-
borem ipsam non pendere l. j. §. non solum, de
arb. cęden. Item datur hoc interdictum, si ar-
bor cōmuni bus cędibus impedit, & cuilibet do-
minorum in solidum, quia & seruaturum uendi-
cationem singuli habent. d. l. j. §. præterea, item
an pro opere facto in arbore possit agi, & quā
actione, uide l. si alius. §. notauimus quod ui aut
clam. & plene not. per Bart. in l. j. §. hoc autem
edictum, de no. op. nunc. item si arbor ex vi-
cini fundo inclinata in tuum fundum sit, ex lu-
ge x. i. tabula amouenda, ea ratione agere po-
tes, tus ei non esse ita arborem habere. l. fin. de
arb. cęden. & competit actio in factum uel ne-
gatoria, secundum glo. ibi, & Bart. Si aliquis ca-
uit mihi de dam. infec. & arbores ex suo agro ui-

temporariis contra te, & in meum agrum cecide-
runt, eo quod i factio uicibus meis uel legiti-
bus nocerent, uel edicta demoluerunt, stipula-
tio non committitur, secus si uetustate arborū
hoc accideret, text. est in l. fluminum §. itē apud
Iulianum, de damno infecto. ¶ Item quid si ar-
bor ex fundo tuo in uiam publicam sic caderet,
ut itineri sit in peditamento, eamque pro dereli-
cto habeas? Dic quod non teneris, sed si actor in
sua impenia arborem tollere paratus sit, recte
tecum agere poterit de uia publica rescindenda,
sed si pro derelicto non habes, tecum agere po-
teris, ne quid in loco publico. & adde quod not.
Fede. de Senis in consi. cij. Dictum est supra de
arboribus quę intrant murum vicini uel eius
fundamentum. ¶ Sed quid si arbor a porrexit
radices in vicinum fundum, an vicino liceat eas
incidere? Dic quod non, sed agere poterit nega-
toria, ei non esse ius, sicut nec tignum aut pro-
tectum habere, ut l. si plures. §. si arbor. arb. fur.
10 cę. ¶ Item quid si radicibus in fundo vicini
arbor alitur, cuius uidetur esse arbor? Dic eius
vicini in cuius fundo origo arboris est. d. l. si plu-
res. in si. quod intellige, quando alitur a solo vi-
cini, non tamē occupauit, ut quia per latitudi-
nem & longitudinem tangit, & quando poterat ui-
uere ex radicibus quę erant in solo, unde ducit
originem, aliās secus. & ita intelligitur §. si Ti-
tius. instit. de rerum diuisio. & ibi no. per Ange.
in d. l. si plures. in fin. & uide omnino l. si uitem.
in princ. & quo l. ibi not. per Doct. quod ui aut
11 etiam ¶ Item si quis plantauit arbores alienas
in suo, uel suas in alieno, cuius erant? Dic ut ha-
beretur in d. §. si Titius. & in l. item Pompo sci-
bit si frumentum. §. de arborum. de rei uend. &
12 in d. l. si uitem. in princ. ¶ Item incidens arbo-
res alienas, tenetur Aquil. & arborum furt. cę. l. j.
& pe. ff. arbo. furt. cę. & hoc siue quis suis ma-
nibus incidat, siue alii incidendum mandauerit.
ut l. si furtum. §. siue autem. eod. tit. & etiam si co-
lonus arbores ceciderit, ex locato tenetur. l. si
colonus. co. tit. & si plures eandē arborem fur-
tim ceciderunt, cum singulis in solidum agi po-
terit, & si eadem arbor plurius fuerit, uniuersis
in simul una pœna præstabit. l. si plures. in prin.
arborum furt. cę. & competit ista actio emphy-
teotę, non autē usufructuario. l. cedere. §. p. eo.
titu. Et quę & quanta sit ista pœna, & aduersus
quem competat, & quibus, uide in l. furtū §. si
13 cum seq. arb. fur. cę. ¶ Et quia facta est sepius
mentio de arbore, sciendum est quid ueniat ap-
pellatione arboris. Dic qd continentur etiā vi-
tes. l. j. & itj arbor. furt. cę. l. j. §. arbores. de ar-
bor. cęd. Item niula alia continentur appella-
tione arboris, de quibus uide in l. uicē per totā.
cum seq. arbo. fur. cę. & uide omnino Barto. in
suo tract. de alueo. ubi ponit quid sit proprie ar-
14 bor, & quid sit herba. ¶ Item quid si ex arbore
mea fructus in tuum fundum cadant? qd usque
ad tertium diem licitū est mihi colligendi, nec
uim facere potes. l. j. de glan. leg. & uide om-
15 nino quod ibi not. Bart. ¶ Item si uendidi fun-
dum,

dum, & excepi arborem, & ea cecidit, & postea radices eius pullos emiserunt, an eos possim uendicare? Illa est questio fabricina, de qua vide per gloss. in l. obligationum. tere. §. per. 16. nol. de ac. & ob. ¶ Virum adde, quod usufructuarius a non potest excidere arbore etiam infructuosas, quia deambulationes opacas & amoenas reddunt. equillum. de usufr. & ad de quæ dixi lupia, ne luti in his officiat. in 4. & v. quæ. & de serui. protegendi. v. q.

De sepulchro. Cap. 82.

- 1 Sepulchrum est locus, ubi corpora, ossane hominis condita sunt.
- 2 Locus religiosus unusquisque sua voluntate facit dum mortuum inter.
- 3 Sepulchrum si quisquam effodere voluerit, quantum ipsi relinquere debeas.
- 4 Etiam ad sepulchrum qui non habet precario, a nico non impetrare potest, & si concedere notuerit, quia adhuc cogi potest.
- 5 Religiosi non habentes in loco suo locum eis congruum, petere possunt, quod præter religionis sanctorum loca eis concedentia abigantur.
- 6 Porticum aut stillicidium si quisquam in sepulchrum immiserit, qua actione contra eum agi possit.
- 7 Sepulchra antiquorum qua erant, & quid recentioribus temporibus de cadaveribus sepeliendis cautum fuerit.
- 8 Sepultura loco quantum ad effectum non curatur, quiniam domini est terra, & plenitudo eius.
- 9 Sepulchri apud quam ecclesiam unusquisque debeat.

1 SEPULCHRUM ¶ est locus ubi corpus ossane hominis condita sunt. l. 2. §. sepulchrum. de religio. & sumpt. fu. & varia nomina sepulchri vide per gloss. in l. cuiusque. §. idem. ar. de inst. & per Flor. in l. familiaria. c. 2. sequen. in §. quis videt de relig. ¶ Locum religiosum vult quisque sua voluntate facit, dum mortuum inter in locum suum, ut insit. de re. diu. §. religiosum. vel etiam ubi postea quid de loco communis vel alieno, vel in quo aliquis habet usufructu. & ille locus dicitur religiosus, in quo est caput hominis. l. cum diuersis. de religiosis. Et si caput diuisum est in plures partes, & possum in diuersis locis, ille locus dicitur religiosus, in quo est melior pars capitis, & si partes sint æquales, neuter erit religiosus. gloss. est not. in dicto. §. religiosum. quam not. pro ludentibus ad plaustrum, & minime si istius reperitur, inspicitur ubi est maior pars, & si partes sunt æquales, neuter valet. ¶ Si qui sepulchrum effodere voluerit, quantum profunditas est, tantum relinquat. l.

fin. in si fini. regund. quod expone sicut dictum supra de fouea, in princip. Seruitutis itineris ad sepulchrum priuati ius manet: & ideo remitti domino fundi seruitus potest, & acquiritur post religionem sepulchri hæc seruitus potest. l. seruitutes. la grande. §. seruitus itineris. de seruitut. ¶ Qui non habet iuram ad sepulchrum, potest illam impetrare precario a vicino. & si concedere noluerit, poterit compelli non iure actionis, sed extra ordinem officio iudicis id est, officio iudicis vendere iusto pretio iter cogitur, per eum tamen locum, per quem vicinus minus lædatur. l. si quis sepulchrum. in principio de relig. per quam l. dixit ibi Guil. quem sequitur Flor. ¶ quod religiosi non habentes in loco suo locum eis conuenientem vel sufficientem, possunt petere, quod loca eis concedentia abigantur propter fauorem religionis, & hac ratione cogitur vicinus eis vendere domum, quia fauore publicæ utilitatis compellitur quis vendere rem suam. l. 2. in princip. de his qui sunt sui vel alieni iure. & idem tenet Flor. in l. 3. §. locus. de religio. Et idem tenet Angel in l. 3. ad si. soluto matrimonio. qui dicit ita de facto obtinuisse Guil. de Cun. ut refert ipse Guil. in l. decernimus. de episcop. & cler. & idem tenet Bald. in dicta l. 3. sol. mat. & idem tenet Io. de Anania in c. apostolice. in principio. extra de do. qui dicit, quod hoc procedit non tantum in ecclesia edificata, sed etiam edificanda, quia magis fauetur ecclesijs de nouo fundatis, quam iam constitutis, & ratio esse potest, quia de nouo constituenda religio magis uiget, facit quod habetur in cap. final. de rescript. in 6. & in cle. in eodem titu. Ego plus dico, quod ista procedunt non solum in ecclesijs edificandis, sed etiam pro claustris & pro domibus de nouo faciendis aut agendis necessariis pro monasterio uirorum, & monialium eadem ratione, & ita alias obtinui in ciuitate Verone, quod singulariter & perpetuo teneant: & idem dicas pro scholis fabricandis, ut nota. Flor. in dicta l. si quis. de sepulch. in princip. & not. Docto. in dicta l. 3. sol. mat. ¶ Si quis porticum aut stillicidium in sepulchrum immiserit, etiam si ipsum non tangat, recte cum eo agi potest, quod vi aut clam in sepulchrum factum sit quia sepulchrum est non solum is locus, qui recipit humationem, sed omne etiam supra id cælum idcirco quod nomine sepulchri agi potest. l. si ui. rem. §. penult. quod vi aut clam. ¶ Vltimo nota, quod olim solebant corpora maiores nostri in domibus propriis sepelire. sed propter cadaueris fetorem statutum fuit, quod extra ciuitatem sepelirentur, & pœna statuti contrafacientis sepulchra in ciuitate, & magistratus patientis hoc fieri, est in l. 3. Didus Adrianus. de sepul. uiola. & l. mortuorum. de religiosis. per mittebant enim sepulchra vel in cœmeterio, vel in alio loco ad hoc deputato, vel sacrificato vel in propriis prædijs, & quicunque locus per illationem corporis mortui religiosus efficiebatur.

a Vfructu. Et si usufructuarius rem deteriorauit, an heredes eius teneant? Vide Cora. 2. uol. consil. 119 Et locare fundum, in quo habet usufructuarius pertinet ad usufructuarius, non ad heredem. dicto uolu. consil. 187. Et utrū usufructuarius omnium bonorum teneatur solvere legata, vide in 3 uolu. consil. 195. Et usufructuarius possit cedere vel uendere cōmodatū ususfructus? Respō. Bart. in l. inter. est. C. de usu et habi. quod sic, sed nō ius ususfructus. Similiter ille cui legata est in testamento domus ad inhabitandū potest alteri locare, & finire solum morte ipsius cui legata est. l. habitatio. ff. de usu & habi. & inslit. cōdem. §. si.

Barthol. Capol.

eur. l. 2. in principio & §. prætor ait. de religione, verum quia per hoc damnificabatur dominus loci, fuit præsumptum, per d. tit. de religione, vt l. 2. §. j. & §. is qui eodem tit. nunc vero permittitur in ciuitatibus sepeliri, & aliis locis consecratis, secundum conditionem personarum. † Quantum autem ad effectum, non curatur de loco sepulture, quia dominus & terra, & plenitudo eius. 13. quæst. 5. vbiunque. facit c. sacrum. de sepul. & not.

9 Flor. in rubrica de religio. † Apud quam ecclesiam quis debeat sepeliri? Dic apud illam, quam elegerit, ut habetur 13. quæstio. 3. in summa. dummodo relinquit ecclesie parochiali partem. extra, de sepul. ca. de his. & ca. cum super. & habetur in ca. fi. eodem tit. libr. 6. & in cle. dudum. §. verum. de sepul. Sed in sepulturis parentum filij collocandi sunt: de quo dic vt habetur 13. quæstio. 2. ad idem. & cap. placuit.

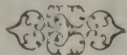
TRACTATVS

61

TRACTATVS
DE SERVITVTIBVS
RUSTICORVM

PRAEDIORVM
BARTHOLOMAEI CAEPOLLAE

I. V. DOCTORIS.



1 *Servitutes rusticorum praediorum quae sint.*



ERVITUTES rusticorum praediorum sunt haec: Iter, Actus, Via, Aqueductus, Aque haultus, Pectoris ad aquam appulsus, Ius pascendi, Calicis coquendae, Arenae fodiendae, Licere altius tollere, & officere praedio vicini,

Domum a, vel praetorium, vel protectum habere, Licere habere iter, vel boues per quos fundus colatur, & in vicino agro pascuntur, coactique habeantur. Item ut pedamenta ad vineam ex vicini praedio sumantur. Item vicino cuius lapidicinae fundo tuo immineant, posse cedere. Ius ei esse terram in fundum iacere. Saxa posita habere, & ut in tuum lapides peruoluantur, ibique positi habeantur, indeque exportentur. Item tugurium mihi licere habere in tuo, &c. his simil. ut est tex. in l. 2. & 3. l. veluti. in ff. de seruit. rusticorum praed. Nunc de singulis videamus. Et primo de itinere.

De seruitutibus itineris.

Cap. I.

- 1 *Iter est ius hominis eundi, ambulandi, nec non iumentum agendi, vel vehiculum.*
- 2 *Ite ab Ambulare in quo differat.*
- 3 *Promittat quis uni iter, an ius & seruitutem sibi promittere videatur, secus qui factum promittit.*
- 4 *Itineris seruitutem qui habet, an possit ire, nedum pedes sed etiam eques.*
- 5 *Seruitutem itineris habens, si velit ducere iumentum, & plaustrum oneratum iumento, vel alius rebus, & etiam ipse ascendere, an super fruentis fundum transire valeat.*
- 6 *Loco seruitutis itineris si dubitetur, arbiter, vel communis amicus, qui hoc dirimere debeat, assensum debet.*
- 7 *Seruitutem itineris habens, si locum elegerit, licet amplius variare non possit, ille tamen qui serui-*

tutem concessit, bene potest, si absque alterius incommodo fiat.

- 8 *Iter vel alia seruitus si legetur sine ulla loci determinatione, electio ad quem spectabit, an scilicet ad promittentem, seu eius heredem, an illi, cui seruitus legata, vel promissa fuerit.*
- 9 *Iter ad praedium duorum commune si legetur, nec legatarij de itineris loco consentiant, quid iuris.*
- 10 *Itineris latitudo quanta esse debeat.*
- 11 *Via cuius latitudinis esse debeat.*
- 12 *Iter aut actum per certum locum si quisquam alicui cesserit, an possit uni vel pluribus per eundem locum, vel iter, vel actum cedere.*
- 13 *Aqueductum si alij concessero, an alteri iter per eundem locum dare vel cedere potero.*
- 14 *Itineris seruitus sicut in certa fundi parte constituitur potest, ita etiam pro certa temporis parte.*
- 15 *Fundi seruitus & dominantis dominus qualiter seruientis fundo uti possit, & ad quid dominus fundi seruientis teneatur.*
- 16 *Iter, actus, rix & aqueductus per fundum tuum si emerim, an ad vacuam possessionis traditionem teneatur.*
- 17 *Fundus venditus si seruitutem alteri debeat, an in hoc emptori venditor teneatur.*
- 18 *Fundi venditor qualiter teneatur, quando seruitutem non expressit, quae in fundo vendito debetur, vel fundi venditi conditionem, & eam emptor ignorauit.*
- 19 *Possessionem qui tenetur vacuam tradere, an liberetur, si rem tradat, qua alteri seruitutem praedialem debeat.*
- 20 *Iter si excipere deberem, puta quia fit in contrahendo conueneram, & tamen fundum liberum per errorem tradidi, quomodo mihi succurratur.*
- 21 *Fundus seruitutem itineris debens alluione occupatus, quomodo in pristinam seruitutem restitui debeat.*
- 22 *Fundum per alienum an quis ire seu transire valeat, & an dominus volentes ire vel transire per fundum suum prohibere possit.*
- 23 *Fundum meum ingredi volentem propria manu & autoritate appellare possum.*
- 24 *Agrum per alienum ire fas est, si dominus non prohibeat, ius tamen non est, si dominus ipse prohibeat.*

25 *Itineris,*

a Domum.
Quomodo capiatur verbum domus, vide Alex. j. vol. conf. 158. in vlti. col. in fi. Et domus sumitur in iure varijs modis, vide Cor. j. vol. conf. 55. & in 3. vol. confil. 198. & in 4. vol. confil. 41.

¶ Cōceditur.

Quando alicui con-
ceditur, licet ad
aliquē vsum, an
cōcedatur concessa
proprietas, vide
Cor. 4. volu.
con. 295. & cō
fil. 83. Vtrū con-
cedens concede-
re necessaria
omnia que se-
quuntur ex illo?
Respond. quod
sic. 8. d. 1. quō tu-
re & de offi. de-
le. cū super. de
dolo & contu.
cum dilectus.
b. Factum.
Vtrum plus sit
facto contenti-
re quam verbo.
Respond. quod
sic glo. est in c.
in causis. de e-
le. vide glo. in
c. dilecti filij. el.
2. de ap. vbi pl^r
factis loquimur
factum vbi pro-
mittitur venit
quod interest in
obligationē. ff.
si quis in ius vo-
ca. non ier. l. cū
qui.

- 25 Itineris, siue eundi in fundum meum, ut qui in
quasi possessione sit, itaque cum quo minus eat,
impedire non possim, & si impediat, de interdic.
actūq; privato teneat, quot requirantur.
- 26 Seruitutem inter affirmatiuam & negatiuā que
differentia sit.
- 27 Iure aliquo suo quod quispiam vsus fuerit, quomo-
do probatur.
- 28 Itinere per seipsum quod aliquis vsus fuerit, an
sufficiat, & an satis sit, quod alius per se iuerit.
- 29 Itinere per vicini fundum si quispiam vsus fuerit,
vsque ad illum locum ad quem est ingressus, est
in quasi possessione, & ei com petit interdictionem
de itinere actūq; prima.
- 30 Vis vsus in sciente & patiente aduersario an retine-
re necesse sit.
- 31 Itinere vel actū si quispiam vsus sit, sufficit, nec de
fideratur, q. seruitus constituta fuerit, vel deatur.
- 32 Itinere vel actū quod quis vsus fuerit non ri, non
clam nec precario, quomodo probatur, & cui hoc
onus probandi incumbat.
- 33 Seruitutem habenti iusticiam, iure magis consuli-
tur, quam habenti seruitutem urbanam.
- 34 Fundum per alienum quod quis inuenit, saltem per
33 dies, & propter hoc in quasi possessione esse
dicatur, que vitulus reuliat.
- 35 Possessione iuris illud vulgare locum habet, vim vi
licet repellere.
- 36 Seruitutibus corporalibus, que causam disconti-
nuam habent, quispiam in quasi possessione esse
dicitur, etiam si nullo modo sufficienti tempore
vsus esset.
- 37 Dominus eū, qui est in quasi possessione iuris eundi
per fundū suū, quomodo expellere poterit.
- 38 Interdictum de itinere actūq; prima. reficere quib.
competat, & que, ac quot ipsam consequantur.
- 39 Interdictum de itinere actūq; prima. reficere, si ab
interdic. de itinere actūq; prima. & ita an duo in
ter dicta sint, vel vnum tantū, duo capita habet.
- 40 Interdictum de itinere actūq; prima. reficere, quis ser-
uitutem constitutam probare necesse habeat.
- 41 Interdictum de itinere actūq; prima. reficere. quare
quispiam duo probare necesse habeat, scilicet, si
vsus hoc anno fuisse, & seruitutem sibi consensu
tam esse.
- 42 Interdictum de itinere actūq; prima. quare si me esse in
quasi possessione iuris itineris, vel actus pr. lem,
necesse probare habeam, quod seruitus mihi inui-
te constituta sit, & c. que sequuntur.

Item est ius hominis eundi ambulandi,
nec non iumentum agendi vel vehiculū: ve
l i. in prin. ff. de iur. actūq; Et ius intelligitur eū
di. i. q. solus ire possit ambulandi, cū alio. ita ex-
ponit gl. in d. §. j. & in d. l. j. in prin. verbi eundi.
Vel aliter intelligi potest, videlicet ius eūdi. i. pla-
ne, ambulandi. i. currēdo, fm gl. in ver. eūdi. ¶ Ex
quo no. fm Ang. & Pau. de Cas. in d. l. j. in prin.
differentiā inter Ire, & Ambulare. Nā Ire dicitur
qui solus & plane vadit: Ambulare vero dicitur
cū socio, ēē currēdo vel cantādo. Sed qui habet
iter, habet vtrūq; si autē habet alterū, tū pu-

ta. Si conceditur a mihi q. possim ire per fundū
tuū, nō possē ambulare cum socio vel currēdo
ire. & sic verba instrumētū sūt inspicieda, fm di-
3 cū Pau. in d. l. j. in prin. ¶ Et ex hoc no. aliud q.
ille q. promittit vni iter, videtur pmi. tere l. bi-
ius. & seruitutē, & p. cōl. quēs q. possit ire & am-
bulare. Sed qui promittit vni, q. possit ire, nō ē
promittere factū b. & sic solū ire, nō ambulare:
vt no. Bar. in l. p. ff. de ser. ru. pr. de quo ēē vide
p. eūdi in l. stipulatio. §. si quis ita & ibi p. Do.
ff. de ver. ob. & p. gl. & Doc. in l. 2. §. j. & p. rext.
in §. itē si in facto. i. ea. l. 2. & ibi q. mo. vid. Pau.
ff. de ver. ob. cū est notabile, q. si dāt huiusmodi instru-
mētū. Qūq; si iter nō est seruitus, vt si fructua-
rio dāt a dñp. alteri? p. dñi. vt l. 2. §. 2. ff. si ser. ver.
Qūq; si iter grāto nō datur qualibet via, p.
quā itur: vt voluit gl. in l. de ser. in prin. in ver.
ipm. ērū. in fi. & Az. in l. sum. c. de ser. §. est autē
iter. Et id iter q. ne dicitur via, sed in propriēte
est tex. cū glo. fi. in l. que ad iuris p. mēt. in fi. ff.
4 de ver. sig. j. Sed quāritur, numquid ille, qui hē
seruitutē itineris possit ire, necnō pedes, sed etia
eques. Dīc. q. sic, vt l. qui scilla. in prin. & l. inter
actū. ff. de ser. ru. pr. & no. gl. in l. j. in prin. eo tū.
in ver. eūdi. in fi. & Az. in l. sum. c. de ser. §. est ar.
in fin. imo pōt se deportari facere in lectica vel
theda aut curru: vt est tex. cū gl. in d. l. qui scilla.
in prin. Qd̄ intelligo siue ducatur p. vñū equū
vel iumentum, siue p. duos equos, fm do. Pa. ibi,
vel ēē plures eadē rōne. qd̄ no. maxime p. nobi-
lib. qui laxissime se ducere faciūt v. thedas aut
currus cū quadrigis: quia si habēt in fundo alte-
rius seruitutē itineris, possunt trāsire per dictū
fundū cū suo curru vel theda. Et intellige prā-
dicta, qū habēs seruitutē itineris acēdit equum
vel currū. Secus si hēret, si duceret equum vel iu-
mētū aut currū ante se vel post se, quia non pos-
set, vt l. j. in fi. ff. de ser. ru. pr. & no. gl. in l. qui
scilla. in prin. ¶ Sed quid si habēs seruitutē itine-
5 ris, vult ducere iumentū & plaustrū oneratū fru-
mentū vel aliis reb. & ēē ipse ascēdere, an trāsire
possit per fundū seruentis? Si cōsideramus per
sonam quā est eques, vel super curru, & potest,
per d. l. qui scilla. in prin. & l. iter. Si cōsidera-
mus, quod equus vel curru est oneratus alijs
rebus, videtur quod non possit, per dicta iura.
Ego credo quod sit considerandum, quod prin-
cipaliter agitur. si enim principaliter intendit
ducere equum vel currum oneratū, vt faciūt
milites qui onerāt equos suos herbis vel feno
aut frumento, & ascēdūt super terciā, vel si-
cut faciunt molendinarij: & tunc licet videatur
esse eques, nō quia principaliter hoc nō agit, sed
tantū vult terciā ducere, & potest. arg. l. i. quis
nec causam. cum ibi no. ff. si cer. pe. si vero prin-
cipaliter intendit ire eques, vel in curru tū ēē
super equo vel curru portare alias res, sicut si se
pissime pro illis qui vadūt ad villam, qū portāt
super equo carneriū vel sacculū, vel huiusmodi:
ciues q. mittūt vxores suas vel familiā sup. the-
da vel curru, & faciūt ēē onerare thedā vel cur-
rū lectū vel alijs supellectib. & alijs reb. sibi
necessariis i villa: cū actio q. principaliter pr
sonac

sona de feruit, teneo q̄ ire potius dicatur, quā agere. & si habet seruitutem itineris in fundo alterius, non potest prohiberi transire cum di-
 6 ao curru vel vehiculo cum persona & rebus, pro quo facit l. p. ff. ad l. xli. & istud allegatur ad conceptionem transitus faciam amigeris, ut intelligatur civilis mō hoc est, ut transeat per partem minus damnosam & isto casu debet eligi locus, per quē habens seruitutē itineris ire debeat, ut d. l. si cui. & licet in generali si totus ff. de fer. rust. præ. & debet eligere locum minus domino fundi seruitutis nocuum: ut d. l. si cui, ¶ De quo si dubitetur, debet assumi arbitrer, vel cōis amicis, qui habeat hoc dirimere ut d. l. si totus. l. i. arbitrer dālus est. & in §. si locus. i. si in ea. l. ut no. d. Pau. i. d. §. si totus. & postquam facta erit electio de uno loco, non poterit amplius variari: ut d. l. si cui. l. i. cetera partes libere remanebunt ut §. si totus. & ita tenet gl. in d. l. si cui. & l. in latis. §. ceteris atque si quemad. fer. ami. & vide quae dicta sunt circa prædicta in præcedenti lib. x. q. prin. in prin. ¶ ubi dixi, quod licet habens seruitutem si eligat locum itineris, non possit amplius variare, tamen ille, qui concessit seruitutem, bene potest variare, quando variat sine incommodo al-
 7 ternis: ut l. i. §. p. ff. de sump. fu. & ita habet gl. in d. l. si cui. ff. de seru. quae est no. & eas sequitur ibi Bar. & Doc. quarto & ultimo casu principali, quando est commissā vel constituta seruitus per certam & determinatam partem fundi, & tunc non habet dubiū, q̄ per illi tñ vari-
 8 tē debet ire, & nō per aliā: qm̄ aliae partes fundi ab ipso principio sunt libere, & nō cadet hęc electio. Per locū. n. designari bene possunt tres, secundum quod mihi placeat, & pōt mihi consti-
 9 tur seruitus ad certā partem fundi si pro diuiso: ut l. ad certā. ff. de fer. & l. qui per certum. ff. cōmunia præd. licet non ad incertam pro indiuiso: ut l. i. §. l. p. parte. ff. de fer. & alibi l. certo generi §. latitudo. ff. de fer. rust. præd. Puto tamen q̄ liceat concedere seruitutem, mutare locum dummodo faciat sine incommodo illius, cui seruitus est promissa: ita q̄ non minus commo-
 10 de per aliū locū designatam seruitus constitua-
 11 tur. arg. l. i. §. p. ff. de religi. & sump. fu. q̄ hoc probat in gl. in d. l. si cui. ff. de fer. ¶ Quæro
 12 et, quid si legatur aut permittitur iter vel alia seruitus sine illa determinatione loci, ad quem spectabit electio? an ad promittendum seu eius heredem, an verò illi, cui est seruitus promissa vel legata? Et videtur quod electio sit promit-
 13 tentis vel heredis. p. l. si via. ff. de fer. rust. præ. In cōtrariū videtur d. l. si cui. Sed dic circa istā q̄nē ut plene dixi in præcedenti l. ix. q. prin. in uer. sed dubiū est & adde quae dicā in uer.
 14 Item quom. in fi. ¶ Sed quid si legatur iter ad prædictū cōe duorū, nec legatarij de loco itineris. constituant? Dic q̄ seruitus nō acquiritur nec deperditur. ut l. itiner. ff. de fer. urb. præd. & sic discordia inter collegatarios euulsē seruitutis impedit ut acquisitionē ipsius qd̄ intellige se-
 15 cundū gl. & Ang. ibi donec discordia durat. Nā

cōpelli pōt per iudicem ad cōcordiā, per l. si in fi. in prin. C. communia de le. & l. hmo. §. fina. ¶ ff. de leg. i. ¶ Itē quæro, quantū debet esse la-
 10 titudo itineris? Conclude sic breuiter: Aut à prin. est expressā certa & determinata latitudo à partibus, & illi standum est. ut l. certo generi. §. latitudo, in prin. ff. de fer. rust. præ. Aut à prin. ci. nil determinatum est expresse per partes: & tūc si partes postea concordant, quantum sebeat eē latitudo, & per quem locū fundi. & istud est seruandum: & quā primū determinatū est, ser-
 11 uitus est in eo loco. id est, ea latitudine consti-
 12 tit: cetera partes fundi libere sunt. d. l. certo generi. §. si totus. uer. at si iter. Sed si partes nō conueniunt: & tunc aut locus per quē sit eyn-
 13 dum, non adiecta latitudine nominatus est: & tunc per eum locū qualibet parte ire poterit: ut d. l. si totus in prin. donec conueniat aliter: & si nō conuenit, arbitrer, id est, cōis amicis dā-
 14 dus est, qui hoc determinet. ut d. l. certo generi. §. si totus in fi. & §. latitudo in prin. Aut est nominata latitudo, sed non locus: & tunc qua-
 15 libet parte fundi ire poterit seruata latitudine in pacto cōprehensa. ut d. §. si totus. Aut locus per quem iri debeat, nō exprimitur à partibus: nec etiam latitudo adiecta est: & tunc per totū fundum: sed arbitrer, id est, communis amicus dandus est, qui ex officio suo determinet & locū per quē iri debeat, & latitudinē: ut probatur in d. l. certo generi. §. si totus & §. latitudo, cum §. seq. Et ea quae dicta sunt de loco & lati-
 16 tudine itineris, habent locum etiā in seruitute aditus: ut probatur in d. §. si totus. & §. latitudo.
 17 ¶ Quid autē in uia, cuius latitudinis esse de-
 18 beat? habeatur l. i. uia latitudo. & d. l. certo generi. §. si. & l. uia constitui. in prin. ff. de est. ru.
 19 prædicam infra de seru. uia. ¶ Quæro circa prædicta, quid si quis per certum locū iter aut aditū alicui cedat: an possit postea alij uel plu-
 20 ribus per eūdem locū uel iter uel aditū cedere? Dic q̄ sic l. qui per certum. ff. communia præ. & potest cedi pluribus uel simul uel separatim ut l. Lucio. uerfic. respondi. ff. de aqua quo. & xli. sicut pōt etiam concedi pluribus inis aquae ducendae ut d. l. Lucio. & l. i. §. si. ff. de fer. rust. præd. & no. per glo. in l. aquam. C. de seruit. de quo in iure aquaeductus. Et hoc intellige, quā-
 21 do primo cui cessit, nō nocet: aliās secus, cum causa prioris concessionis sit potior, quia non pōt à poster. impediri: ut l. i. §. si. & l. p. locū eo. ti. & no. gl. in d. l. i. qui per certū. ff. cōia p. li. & d.
 22 ill. aqua. ¶ Sed quid si aqueductū alij cōcessero, an alteri iter per eundem locum dare uel cedere poterō? Dic quod non. ut d. l. per locum & est ratio, quia per iter secundo loco concessum im-
 23 directur ius aquaeductus aliās non. puta quia uno tempore unus habet ius aquae ducendae, alius alio tempore habet ius itineris. Et si per non impeditur seruitus aquae primo concessā, tūc bñ ualeat ar. l. in cōcedēdo. ff. de aqua plu. arcen. & l. hoc iure. §. is q. & l. Luc. & l. si. ff. de
 24 aqua quo. & est & no. gl. in d. l. p. locū. ¶ Ex quo no. q̄ sicut in certa parte fundi pōt serui-

tus itineris constitui, ita etiam pro certa parte temporis: puta qd de die tantum ire possit: vt l. iter. ff. communia prae. de quo vide quod dixi in superiori lib. in ti. de ser. itineris siue aditus. in princ. facit l. sic constituta. & l. si communis §. si ff. quemadmodum serui. amit. & l. modum §. si. ff. de seru. §. j. ff. de seru. ¶ Quæro vterius, qualiter dominus fundi seruiantis & dominantis possit vt fundo seruiantis, & ad quid teneatur dominus fundi seruiantis. Et pro declaratione pone, vbi debetur seruitus per aditum, quo nisi opere facto iri non pōt, an liceat fodiendo & obstruendo iter facere. Dicas, qd sic vt l. iter ff. de ser. & non est aditus de plano, puta quia fundus seruiens est altior, potest ille cui debetur seruitus itineris, vel gradus vel cliuis, in fundo seruiantis facere, & de fundo seruiantis demoliri, quantum necesse est, itineris causa: ut est tex. no. in l. seruitutes quæ in superficie. §. si domo. ff. de seru. vrb. prae. quæ licet loquatur de serui. vrb. tamen idem est in rusticis pari ratione: de quo vide omnino quæ dixi in precedenti lib. in prin. in ix. q. prin. ver. item licitū est ei cui seruitus debetur. Item pōt ille cui debetur seruitus, deprimere & eleuare locū seruitutis, vt cōmode seruitute vti possit, si hoc est sibi necessarium, nisi aliā actum sit expresse: vt l. refectionis. ff. communia prae. vel nisi hoc fiat cum magno incommodo domini fundi seruiantis: & ita potest intelligi l. j. §. fin. ff. de riuis. & l. iij. §. pe. ff. de itin. aduq. prin. & ita dixi in d. ix. q. prin. in fi.

Item locum seruiantis sternere, & arborem impendentē, id est, valde pendente incidere licet, quando iter inhabile redderetur: vt l. loci corpus. §. si quis mihi. ff. si seruitus vñ & sternere aut reficere impediatur, potest agere confessoria, vt ibi. Salicem autē sternere non licet, nisi cōuenerit: vt dicitur in d. §. si quis mihi. in fin. Item pōt reficere locum seruiantis accedēdo etiam ad loca quæ non seruiunt: vt d. l. refectionis. & d. §. si quis mihi. vt dixi in d. ix. q. vbi omnino vide. Item pontem quo ire uel agere possit, extruere potest, sed nō arcum, hoc est pontem lapideum: immo nec dominus fundi seruiantis supra iter alienum, id est, supra eum locum, in quo alij iter debetur, arcum ducendi aquam tunc iure facere potest: vt l. supra iter. in prin. & ibi vide glo. Bart. & Doct. ff. de aqua plur. & vide quod dixi supra de ponte. in prin. in præc. lib. Item prædicta possunt fieri non solum per illum cui seruitus debetur, sed etiā per eius magistros, fabros, & operarios. qui si prohiberentur dominus fundi seruiantis prohiberi videtur: vt d. l. refectionis. ff. cōmunia præ. & dixi in d. ix. q. pri. vbi etiam posui cuius expensis hoc fieri debeat. dominus autem fundi seruiantis non potest in eo loco, per quem mihi iter debetur, ædificare: & si ædificare velit, possum impedire per confessoriam, ne ædificetur, sed si iam ædificatum est, & probaui seruitutem itineris in eo loco mihi concessam, poterō petere quicquid ædificatum est contra de

Res legata. Quilibet in traditione suæ rei potest pactum apponere, dum modo sit legib. approbatū. l. in traditionib. ff. de pact. de cōd. c. verū. in gl. rē habere videtur qui fruct. pōio eius. ff. de vñ. l. quia qui pñcio. & vide Cor. ij. vol. cō. 84 & cō. 199. in el. in presenti.

bitam seruitutem similiter per confessoria destrui: vt est tex. quem omnino vide in l. si eo loco. ff. si ser. vend. possum tamen si mihi ire agere licet per fundum tuum, & eo vti frui, remittere, vt i frui mihi non liceat, & tibi concedere ius tibi esse ædificare. per talem concessionem non intelligitur vt possis ædificare ita quod impediās me ire agere per dictum fundum tuum: vt l. si mihi eodem tempore. in prin. ff. de ser. ruti. præd. de quo vide quod plene dixi supra de ser. nulli. auertent. in x. q. vbi plene hoc examinavi. Item locare seruitutem itineris vel alia & eadem nemo potest. si nec dominus prædij dominantis, nec seruiantis: ut est tex. cum gl. in l. locare seruum fur. ff. loc. si cuius est in seruitutibus personalibus & vñ. vt l. arboribus. §. usufructuarius ff. de vñ. u & ibi vide per gl. quæ ponit rationem differentie. & declarat l. l. locare. ¶ Ad quid autē teneatur dominus fundi seruiantis? puta si iter, actus viæ, aquæ ductus, per fundum tuum emero, an tenearis ad traditionem vacuæ possessionis? Dic qd non, sed caueas per te non fieri quominus utar: vt l. vero. §. si iter. ff. de act. empt. Et est ratio secundum glo. ibi, quia incorporalia traditionem nō recipiunt l. serui. §. incorporales. ff. de acquir. re. do. item si tibi iter vendidero, ita demum teneor, si tuus est fundus, cui acquirere seruitutē volueris, alioquin si propter hoc acquirere seruitutem non potueris, quia dominus fundi vicini non fueris. non teneor. Sed si fundum tibi vendidero, & ei fundo iter accessurum dixerō, omnino tenebor itineris nomine: quia vtriusq; rei quasi vnus venditor obligatus sum: vt est tex. in l. tenere. §. si iter. ff. de act. empt. & venditor præstare: quia eius seruitus itineris vel alia seruitus realis non debetur, nisi aliter dictū sit: vt l. in vendendo. §. j. ff. de contrah. empt. & l. pe. in fi. ff. de eui. etiam si esset dictum in venditiōe, vt optimus maximusq; est: vt l. qui potissime. ff. de ver. sig. & no. glo. in l. si venderes ff. de contrah. empt. Item vendito fundo, ita venditus videtur, qd ei seruitus non potest imminui. & sic in dubio res videtur vñ libera & nō cum aliqua seruitute. l. in tradendis. §. inter potestis. ff. communia præd. & l. viam constitui. §. si na. de seru. rust. præd. Secus est in legato: quia in dubio videtur res legata a qd hæres possit transire per eam, sicut constare poterat. l. testatrix. in prin. ff. si seru. vend. & ita no. Pau. in l. si viæ ex fundo. ff. quemadmod. serui. amit. de quo vide quod plenissime scripsi supra de seruitu. iune. seu aditus in vers. not. vnum altum casum pulcherrimum. cum versutu. sequen.

Item dicti fundi iter transire in emptorem, quod ei fundo debetur: etiam omnis alia seruitus realis, etiam si nihil in venditiōe sit dictum. ut l. si aqueductus. ff. de contrah. empt. & no. glo. in l. in vendendo. §. j. ff. eo ti. & probatur in l. viam constitui §. quicunque. ff. de seru. rust. præd. ¶ Sed si fundus venditus debet seruitutem alteri, an in hoc venditor teneatur emptori? Dic aut non fuit tacita seruitus

uitus, sed expressa in venditione, & non tenetur: arg. l. qui iuratur. §. si venditor. ff. de ad. l. edic. & l. pe. in prin. ibi, si tacite: à contrario sensu. ff. de euc. & d. l. in vendendo. §. j. ibi, nec conuenio rauerit venditor: à contrario sensu. & no. in l. cū vendens. eo. ti. Aut seruitus non fuit venditione expressa, sed tacita: & tunc videtur quod venditor non tenetur, quia non videtur vendidisse seruitutem liberam, sed qualis esset: ut d. l. cum vendēs. & l. qui tabernas. ff. de cōrah. emp. In contrarium videtur, & istud est verius, si quod per emptorem agi possit contra venditorē, propter hoc: ut d. l. pe. ff. de euc. & d. l. in vendendo. §. j. & l. Iulianus. in prin. ff. de ac. em. & c. l. ro, quia vendens est in dubio, si nihil dicatur, intelligitur vendere rem liberam, & libera præstari debet onere seruitutis: ut l. in venditione. ff. de ac. em. & no. gl. notabilis in d. l. cū vendēs. & est similis gl. in d. l. h. ex prædijis. C. de euc. no. Bal. in rub. C. de cōtrah. emp. ut supra dixi. immo et debet præstari propria, non autem libellaria, seu emphyteotica: ut no. Bal. in l. mater. circa fi. C. de rei ven. & ibi et Ang. & Bal. in l. si testamentum. C. de lega. Fal. & vide Zab. in c. quæ in ecclesiis. in xij. q. extrā, de cōsti. quod intelligitur, si emptor ignorauit seruitutē, secus si sciuit: ut ex tex. in d. l. j. §. fin. quem omnino vide circa hoc. ff. de ac. emp. facit l. queritur. §. si ff. de ad. edic. ¶ Sed dubium est, quomodo & qualiter teneatur venditor, quādo non expressit seruitutem, quæ debetur in fundo vendito vel conditionē fundi venditi, & emptor cā ignorauit dic. aut venditor sciuit fundū tempore venditionis alteri seruitutē debere, & eius conditionē, aut ignorauit. Primo casu quā venditor sciuit rem venditā esse subiectā alicui seruituti, puta itineris, vel in ea habebat tantū vtilitatem dominiū, quia erat emphyteota b. vel vassallus, & tunc si non certificauerit emptorē ignorante, et teneatur ad interesse: ut l. j. in prin. & §. j. ff. de ac. emp. & ita tenet gl. in l. pe. ver. tacite ff. de euc. secundo casu, quando venditor ignorauit seruitutē, vel qualitatem, rei venditæ, quia credebat in ea habere plenum ius: & tunc non tenetur emptori ad interesse, sed quanto minoris empturus fuisset si sciuisset vel rem non esse plene iure venditoris, ut l. quoties. ff. de ad. edic. & in d. l. j. & l. l. in prin. ff. de ac. em. & l. quod ad fer. ff. de euc. & ita tenet ibi gl. in ver. tacite. & gl. in d. l. quoties. & in l. cū vendens. ff. de cōtrah. emp. quod tū intelligitur, quā ignorauit, & nihil promissit. secus si asseruisset eū optimū maximūque esse: quia tūc ad interesse tenetur. in l. l. §. quid tū. ff. de ac. emp. & tenet gl. in d. l. quoties. Et prædicta procedunt, quā quis vendet rem cum titulo oneroso, secus ubi esset terminus lucratius, puta donationis, vel legati, aut fideicō quia tunc donatione vel legato rei simpliciter intelligitur solum transferre ius, quod habet, & sic cum seruitute, si debetur, vel vtile dominium, si non habet plus iuris: ut l. si domus §. si. & l. seruo legato. §. si fundus. & l. si serui electione. §. si ff. de lega. j. & l. Meuius §. fundo. & ibi no. ff. de leg. ij. & l. ad res donatas. ff. de ad. l.

edic. & c. pastoralis. extrā de don. cū si. quod est verum, quā simpliciter legatur, vel donatur fundus: ut in dictis iuribus. Secus si legatur vel doneatur uti optimus maximusque est: quia tūc liber à seruit. præstandus est: ut est tex. in d. l. seruo legato. §. si fundus. ff. de leg. j. ibi no. & in l. pe. ff. de emp. & in l. cū uendentes. ff. de cōtrah. em. ¶ & ita tenet Bar. in d. §. fundo. ¶ Sed iuxta prædicta queritur, an ille qui tenet possessionē vacuā tradere, liberetur, si tradat rem quæ debet alteri seruitutē prædictā. Et dicatur quod sic. ut probatur in d. l. Meuius. §. fundo. Nā ibi dicitur, quod hæres non liberatur, nisi tradiderit possessionē vacuam rei legatæ. tū ibi dicitur, quod si tradiderit fundum legatū alteri seruitutis. liberatur, & ibi hoc no. Bar. ubi omnino vide, quod no. p. illis qui tenentur vacuā possessionē tradere, si cur est venditor: ut l. ij. & ij. ff. de ac. emp. quia ex hoc socio, quod non tenetur tradere fundum liberū à seruitute. Sed si promississet tradere vacuam, & liberā, non liberaretur, si traderet rem alteri seruitutis, ut no. Pau. in d. l. Meuius. §. fundo. de leg. ij. quod no. ¶ Item circa prædicta queritur, quid si iter excipere deberem, puta quia sic conueniatur tecū in contrahendo, fundū liberū per errorē tradidi, quomodo mihi succurritur? Dic incerti conditione, ut iter mihi concedatur: ut est tex. in l. sed & si me putem. §. cū iter. ff. de condi. inde. ibi vide de hoc plene p. gl. & Doct. ¶ Item no. quod fundus debet seruitutē itineris. & locus per quē iter aut actus, vel via debetur, impetu fluminis occupatus esset, & ita tempus quod ad mittendam seruitutē sufficit, alluione restitutus est, in pristinum statum restituitur: ut l. si locus. in prin. ff. quædam. serui. amit. & intelligitur, quod restituitur, si ipso iure. ut no. ibi gl. per l. cū vsum fructus. & l. si ager cuius. ff. quib. mod. vsum fructus. amit. & potest intelligi secundum Flo. ibi sine noua possessione. & hoc est quod vult dicere illa l. si locus. in prin. Sed si tempus præterierit, antequā alluione locus restituitur, & seruius amittatur, renovare cogendus est: ut est tex. in d. l. si locus. in fine prin. Et intelligitur ibi gl. quod cogendus sit, scilicet ille cui accreuit ille locus, qui debebat seruitutē. Itē gl. ibi intelligit, quod cogendus sit restitui in integrū ut l. Accilimus. in fi. ff. de ser. rust. præd. & l. j. si quis propter. ff. de rei. actus; prius si locus debens seruitutē itineris est inūdatus aquis vel impetu fluminis, vel aliter destructus, ita quod per illū locū non habes seruitutē itineris non possit ire, an pro tpe quo impeditur per inundationē aquarū, vel aliter, possit ire per aliam partē fundi, vel alium fundum vicinum Ego in hoc si dixerē: Aut ille cui debetur seruitus, potest ire per alium locum, aut non. Prius casu autē imposita seruitus in uno fundo, qui est in totum destructus, & tunc per alium fundum, cui nulla est seruitus imposita, ire non potest: quia quantum ad hoc, liberū fundum hēt arg. l. loci corpus. in l. cōpetit. ff. si seru. uend. Aut seruitus est imposita in uno fundo, qui per parte est inundatus, vel aliter destructus: & tunc aut seruitus est imposita

a Venditione. Aduerte quod si uendens intēdit uēdere unā rem, & emēs intēdit emere aliam in substantia non ualet uenditio, ut uendens intēdit unum agrum uēdere, & emēs alium emere. l. in uenditiōibus. ff. de cōtrah. empt.

b Emphyteo. Emphyteota, & uassallus ad tempus constituti non tenentur cauere de restitutione. gl. e. fin. ff. de uis. l. j. Sed contra uidetur casus. C. de leg. ij. Bald.

imposita simpliciter sine determinatione loci : & tunc intelligitur toti fundo esse seruus imposita: vel l. certo generi. §. si totus. ff. de seruit. rust. pr. Et in hoc subdistingue: Aut fuit dictū, qd possit ire per totū fundum, mō per unā partem, mō per aliā, vel simpliciter p totū fundū : & in his duobus casibus poterit ire per aliā partē fundi: quia licet semel elegerit ire per illam partē, quā est occupata aquis vel destructa, tñ poterit intrare & eligere aliā, vt l. nam sicut. ff. quēad. ser. amit. & dixi §. in ver. quāro an habēs seruitutē. Aut nō fuit aliquid dictū expresse in cōstitutione seruitutis, sed simpliciter fuit promissa seruitus in fundo: & tunc aut fuit determinatus certus locus, per quē ire debet: & tūc aut illa determinatio fuit facta demonstratorie, nō cā limitandā seruitutis in certo loco, puta quia fuit dictū Volo qd tu habeas seruitutē itineris in toto fundo: sed pp merā commoditatē, uolo quōd eas per talem partē: & tunc quia durat seruitus in toto fundo illa parte designata, occupata, vel destructa, poterit sine dubio ire per aliā. Aut illa determinatio loci fuit facta causa limitandā seruitutis ad illum certū locū: & hoc casu quia ceterę partes liberę remanēt: vt l. certo generi. §. si totus. ff. de ser. rust. pr. uidetur quōd semel facta ista electione & liberato fundo à seruitute in alijs partibus, qd per alias ire non possit. per l. si cui. ff. de seru. & per ea quę dixi §. in d. ver. quāro an hīs seruitutē. Aut stamus in dubio, quia nō facta sunt illa determinatio vel assignatio loci, cā liberandi ceteras partes fundi à seruitute: per d. §. si totus. Aut nulla unquā determinatio facta fuit: & tūc aut ille locus per quē cēpit ire, nō erat solitus ad eundū, sed habens seruitutē itineris illū sic constituit, ut dirigendo: & nō pōt amplius mutare voluntatē: quia ceterę partes liberę remanēt: vt d. l. si cui. ibi, qui primam uia direxisset. ff. de ser. Aut ille locus, per quē incipit ire, prius erat solitus ad iter faciendū, ita quōd nullum iter de nouo cōstituit: & hoc casu credo, quōd per hoc nō videatur illum pro itinere elegisse, & ceteras partes à seruitute liberasse. quia ista nō videtur eē electio, sed simpliciter itineratio. & ita limito dictā l. si cui. ut habeat locū, qñ iter seu semitā de nouo facit, aut à principio fuit imposita seruitutē itineris, nō i toto fundo, sed tñ certę & determinatę parti, & tunc si illa pars determinata est destructa, per aliā partē fundi ire non poterit: quia oēs alię partes fundi in principio fuerunt liberę à seruitute: ut d. l. certo generi. §. latitudo. Secundo casu principali, quando ille cui debetur seruitus, nō pōt ire per aliū locū, quā per illū cui seruitus debetur, vel per aliū vicinū: & tunc subdistingue. Aut est totus destructus fundus, qui debet seruitutē, aut pro parte. si totus, nō est dubiū, quōd ipse non teneatur: sed vicinus debet in vno fundo suo prestare seruitutē arg. l. si quis sepulchrū. in prin. ff. de reli. & sumpt. fun. secundū do. Pau. & infra in l. si locus. §. fin. ff. quēadmodū seruitutes amittantur. & dixi in li. præce. in x. & vltima, quā-

* Fundum.
Petendo simpliciter, nunquid videatur petere seruitutem? gl. est no. quod sic. in l. rei appellatione. ff. de ver. signi.

stio. pri. in fi. & intelligo soluto sibi precio pet illū qui vult habere iter, ut pbat in d. l. si quis sepulchrū. in pri. ibi, iusto precio iter ei p̄stare. Itē intelligo, dūmodo iudex opportunitatē loci respiciat, ne vicin⁹ magnū patiatur detrimentum: ut dicit ibi text. aut locus qui debet seruitutē itineris, est in parte destructus: & tunc aut in alia parte remanet seruitus: quod qñ sit, §. dixi. & iure seruitutis per illā aliā ire poterit. Aut in alia parte nō remanet seruitus, secundum ea quā dicta sunt, & tunc per aliā partē fundi, in qua non fiat detrimentū dño fundi, poterit ire p̄stato pri⁹ ei iusto precio itineris, sicut dixi de vicino, per d. l. si quis sepulchrū. in pri. Aut si uia publica est destructa, an possit ire per fundum vicini? uide tex. cum gl. & ibi per Doctō. in d. l. si locus. §. fin. ff. quēadmodū. ser. amit. & vi de gl. j. d. c. oēs ll. in ver. fas. in fi. & dixi in d. x. q. prin. in fi. quā omnia bñ nota, quia sunt quoridiana. † Quāro penultimo, an quis possit ire seu transire fundum a alienum. & an dñs possit prohibere uolentes ire, transire per fundū suū. & dic, quōd ire per agrū alienū fas est, ius non est. vt not. in d. c. oēs ll. j. di. & no. gl. in l. per agrū. C. de seru. & no. Flo. in l. diuus. ff. de seru. rust. pr. qui sic exponit, fas ē, id est, equū est. cū subest cā, innoxus est transire. ut xxij. q. iij. c. vlt. Itē de iure licitū est comedere uuas in agro alterius, sed non exportare, & cōterere spicas: sed non immittere falcē. de conse. di. v. discipulos. Sed licet sit fas, & sit æquū de iure diuino, tñ nō est ius. i. ius non dat ciuilem actionē vbi. n. aliquid mihi prodest & tibi non nocet, æquū est vt me nō prohibeas, licet ius ibi deficiat. ff. de aqua plu. arcen. l. in summa. §. idē varijs. & ita notatē exponit gl. in d. c. oēs ll. j. di. Alio mō pōt ēt exponi, ut dicā infra in alio articulo. & sic stat regula, quōd non potest quis de iure ire per agrū alienū, & per dominū pōt prohiberi: ut est casus in le. diuus. præ alleg. nec ēt cā in eo aucupadi uel venadi, vt ibi, & pōt per dominū fundi, si prauiderit, prohiberi ne ingrediat: vt in l. si de re. di. §. plane. & l. iij. §. plane ff. de acqui. re. do. † Itē possum uolentē ingredī fundū meū uel per eū transire propria manu, & auctoritate repellere, & resistere, vt l. quēadmodū. circa prin. ff. ad l. Aquil. & no. glo. in d. l. iij. §. plane. & possum ēt si me inuito ingrediat uel transeat, agere actione iniuriarū l. iniur. §. si quis me. ff. de iniur. & no. gl. in d. §. Fallit ista regula in pluribus casibus, qui monstrantur per gl. in d. §. plane. & in l. si de re. di. §. plane. & in l. per agrū. C. de seru. & per gl. magistram j. di. omnes ll. in ver. est in fi. Et aliq ēt casus habentur. Primus casus est. quādo quis uellet ire per fundum alterius domino non prohibente siue sciuerit, siue ignorauerit: quia tunc pōt ire. ut l. diuus ff. de seru. ru. pr. ibi, non uolentibus dominis. vbi probatur, quōd per alienum fundū quis potest transire, nisi à domino prohibeatur seu contradicatur. & ita tenet Pe. & re. furt. Cyn. in d. l. per agrum. † Et sic concordat ius diuinum cum iure nostro, uidelicet quōd ire per agrum alienum

alienū fas est, si dominus non prohibeat: si nō est, si dñs prohibeat. & ita etiam ieruat in prædica. Et intelligo quod in dubio non uideatur uelle prohibere, quando eundo non fieret dñs fundi aliquod damnum: puta quia iret per semitā factā, & non essent ibi fruges. Secus si nō posset ire sine dāno, puta in faciendo de nouo semitā: quia tunc ēr nesciēs dñs uidet prohibere. ar. l. quas. §. uetere. ff. de fur. vel qñ clausisset fundū muro, vel sepe, aut alio mō: quia per illā clausurā uidet declarare animū suū, quod non uult aliquem ingredi vel trāsire per illum fundum. facit ad hoc quod statim dicā de domo. & q̄ per agrū alienum ire licet, donec dominus prohibeat: tenet etiam Cyn. in l. j. in 6. q. C. de ser. & do. Pau. in d. l. per agrū. eo. tit. & ibi per Doct. quod intellige, quando siue damno domini fundi uellet ire & trāsire: quia cum sit nullius præiudici, competit cuilibet istud ius eundi, etiam per fundum alienum iure cuiusdam facultatis, secundum do. Pau. in d. l. per agrum. & ratio potest esse, quia dominus præsumitur non dissentire, secus si esset cum aliquo damno domini fundi. ut supra dixi. Item intellige, quādo sumus in dubio de voluntate domini secus, si constaret uere vel præsumptiue, q̄ dominus nollit, puta claudēdo fundū, vel aliter: ut supra dictum est. Item hoc intellige in fundo rustico, secus in domo, quia per domū alienā non licet ingredi etiam domino ignorante, maxime per loca ubi possunt uideri secreta domus. & contrafacientes tenentur actione iniuriarum. l. qui in domū. ff. de iniur. quæ est in vlt. char. ti. & ita tenet do. Pau. & in d. l. per agrū. & maxime hoc procedit de nocte. qñ de nocte non licet ire per alienas domos: ut est gl. no. in l. i. tit. ff. cō. præ. & dixi §. de ser. tit. seu ad. cir. prin. Secundo casu principali fallit, qñ quis haberet seruitutē itine ris vel actus aut uia. d. l. per agrū. C. de ser. Tercio fallit, si quis thesaurū suū vel offendere, vel pecuniā ibi absconditā uult recipere: ut ff. ad ex. l. thesaurus. in fin. Quarto si glans mea. i. fructus mei ceciderint in agrū tuum, & v. lo eos colligere, ut l. vnica. ff. de glan. legen. quod intellige vsq; ad tres dies, ut ibi. Quinto, si uolo querere seruum meum fugitiuum: ut l. diuus. ff. de ser. fu. & l. requirendi. & ibi no. C. eo. tit. & has tres ultimas fallētiās ponit etiā gl. in l. 2. §. plane. ff. de acq. re. do. & in §. plane. in l. i. de re. di. Sexto fallit in alio casu, qui habetur cap. vlt. Septimo, quando uia publica est destructa. l. si locus. §. si. ff. quemad. serui. amitt. & no. gl. in d. l. per agrū. & has sex ultimas fallētiās ponit i. d. omnes ll. in uers. fas. in fin. sed dicit Cyn. in d. l. per agrum. quod glossa ibi nesciunt quid dicāt. quia in dicta l. si locus. §. fin. de agro. sic uia publica, non in agro. & adde quod dixi in quæst. præce. in fi. Octauo fallit, si vindemiam quam emi, uolo tollere, quia possum ingredi propter hoc fundum venditoris in quo est vindemia: ut l. qui pē dentem vindemiam. ff. de actio. emp. & no. glo. in d. l. 2. §. plane. & in l. i. de rer. diu. §. plane. Et propter hoc dico, quod idem est, si decima de-

bet solui in fundis, quia potest decimarius ingredi causa decimandi & asportandi decimam. per d. l. qui pendem. vindemiam emit. Nono fallit, quando quis sepulchrum habet: sed iter ad sepulchrū non habet: quia potest ire per fundū vicini dato iusto pretio: ut l. si quis sepulchrū. in prin. ff. de reli. & sump. fu. & no. gl. in d. l. per agrum. C. de ser. Et idem, quando esset ecclesia vel monasterium, & non posset haberi iter uel aditus per uiam publicam: uel per loca ecclesiæ uel monasterii: quia tunc poterit per fundum uicini dato sibi iusto pretio, dummodo uicinus non patiat magnum detrimentum, per d. l. si quis sepultus. circa prin. & idem, qñ quis nō haberet aliunde iter ad suum fundum priuatum: quia potest eodem modo ire per fundum uicini, p. d. l. si quis sepul. de quo dic ut dixi in præce. q. prin. ante fi. Decimo fallit, quando quis iussit per fundum alienum 30. diebus saltem in vno anno, quia tunc iterum non poterit, nec posset p. dñm fundi prohiberi, quia ibi dicit esse in quasi possessione b. itineris & si prohibeatur, posset conuenire dominū interdicto de itin. actiūq; pri. ut l. i. in prin. coniuñcto §. prætor ait. ff. de itin. actiūq; pri. & ibi est gl. in uer. cōclu. sit vsu. in prin. quæ dicit, q̄ ad hæc duo requiruntur: certū tempus, si q̄ iuerit per annum. & 30. saltem dies, quorum si unum defuerit, cessat illud interdictum: de quo dicam plenius in 2. q. quod tene menti, & non permittas uicini trāsire per fundum tuum 30. diebus in vno anno. 25 Vltimo principaliter quero, quot requirantur, ut quis sit in quasi possessione itineris, siue eundi in fundum meum, ita quod eum impedire non possim quominus eat: & si impediat, teneat interdicto de itin. act. priua. Et dic quod plura requiruntur. Primum quod infra annum iuerit. Secundum, q̄ fuerit saltem per 30. dies, ut statim dicā in q. præce. in fi. Et ratio, quare nō sufficit ire semel, sicut semel sufficit semel aquam ducere per fundum alterius, ut d. l. i. §. q̄ autē. ff. de aqua quori. & illi & quia ire per fundum alienum, potest fieri per modum cuiusdam familiaritatis vel amicitie. l. qui iure familiaritatis. ff. de acq. poss. & est licitum ire per fundum alienum, quod potest fieri per modum cuiusdā familiaritatis, sicut dixi in q. præce. & ideo per primum actum ulus non acquiritur quasi possessio. Sed diuertere aquam per fundum uicini non est permittum, nisi ei, qui habet ius facien di. ut l. aquam. C. de ser. ideo per uicinum actū acquirit quasi possessio huius iuris ducendi aquā quia istud non pōt dici fecisse iure familiaritatis uel amicitie. ut no. Bar. in l. i. §. sed hoc interdicto. in prin. ff. de itin. actiūq; pri. & no. in d. l. i. C. de ser. & hoc in seruiente affirmatiua, secus in negatiua, quia in illa reperit factū hois prohibentis, per no. in l. qui luminib. ff. de ser. vrb. præ. & no. do. Pau. in d. l. i. & dixi §. in præ. lib. in 13. q. principali. in uers. quantum requiruntur. ¶ Sed aduerte ad istam differentiam inter seruientem affirmatiuam & negatiuam, quantum ad hoc, ut requiratur factū hois prohibentis,

4 Damnum.

Damnum præsumitur in dābio datū a proximioribus, & vicinioribus. text. est not. in l. j. in prin. ff. ad Syll. de fundo instru. & lo. si ita testamen. in fi. ff. loc. l. domus horreorum. & non apparente malefactore tenentur ipsi. ff. de incen. rui. & naufrag. l. negd nau. vide laco. de Are. in aut. nulli iudi. §. q̄a uero.

b Possessio.

Possessio uolēta non releuat possessorem ab onere probandi. C. de prob. l. si uis. & ibi p. Bar. to. & per lina. in c. 2. extrā d. fer. nō ordin. d. dis.

Barthol. Capol.

hibentis, uel nō: quia tex. & Bar. in l. hāc autem iura. ff. de seruitut. vrbānorum prātorum per alia verba loquuntur. dicunt enim, aut est seruitus vrbāna: & requiritur factū hominis prohibentis. & ita intelligatur l. hāc autem iura. & gloss. in d. l. qui luminibus. & in l. i. C. de serui. Aut est seruitus rustica. & tunc non requiritur aliquod factū hominis prohibentis, sed solū negligentia vel scientia cum patientia aduersarii. & hoc etiam videtur tenere do. Pan. in dicta l. prima. vers. circa secundam lect. quod vobis. quia multum in hoc errant credentes, & etiam in seruitutibus rusticis, ad hoc, ut quis constitutur in possessione, & si incipiat praescribere, requiratur factum hominis prohibentis. quod non est verum, ut dixi. Et ista perpetuo tene mentem secundum Barthol. in dicta l. prima. §. hoc interdictio. ff. de it. actus; prius in acquisitionem quasi possessionis aliorum iurium incorporatum. exemplum, si commune ciuitatis patere-tur aliquem stare in consilio semel, sicut pariter aliquando ciuitas Venetiarum intrare consiliū suum forensem nobilem. nam ex hoc non esset in quasi possessione illius iuris essendi in consilio, nisi ex frequentia actuum ad minus 30. ut dictio §. interdictio. quia istud potest fieri iure facultatis vel familiaritatis. Secus si ciuitas patere-tur esse aliquem de prioribus, uel proponere in consilio tanquam consiliarium: nam tunc ex vnico actu illius iuris induceretur quasi possessio. per d. l. i. §. quod autem. ff. de aqua quo. & resti. & idem dicit Barthol. in d. §. hoc interdictio. in certis iuribus, ut ex qualitate actuum requiratur vnus actus uel plures: & pro praedictis uide gloss. in c. cum ecclesia sutrina. uer. trium episcoporum. extra de cau. pos. & prop. & ibi etiam per Innoc. & Doct. Tertio principaliter requiritur, & iuriter quis iure seruitutis credens uti iure suo, ut l. fin. ff. de it. actus; prius & l. i. §. Iulianus recte. eo. tit. & l. si. ff. quemadmodum serui. amit. & no. gl. in l. i. §. 2. in uer. usus sit. in prin. & ibi Barthol. ff. de it. actus; prius & uoluit Innoc. in c. bonae. el. secundo. in prin. extra de transla. prelat. & in d. c. cum ecclesia sutrina. in gloss. in uer. si. 3. & ideo alio modo quam quasi iure seruitutis, puta quia propter riuū qui creuit, aut quia uia publica est destructa, ita quod ad suū fundum ire non poterat. & propterea per fundum vicini iuit, nullum ius sibi quaeritur, ut l. i. §. Iulianus recte. ff. de itin. actus; prius. & not. Ros. in libellis suis ciuili. in tituli. in fin. hoc modo per fundum alicuius, per 30. dies, &c. & idem, si quis iuisset per fundum non ui, aut clā, nec praecatio, non tamen id iure suo faceret, sed si prohiberetur non facturus, non daretur ei hoc interdictum: nec propter hoc diceretur in quasi possessione seruientis: ut l. si. ff. de itin. actus; prius. & idem si fuisset iure familiaritatis uel familiarie etiam per annum, & ultra, propter hoc non diceretur etiam in quasi possessione eundem d. l. qui iure familiaritatis. ff. de acqu. pos. & ibi dicit Barthol. quod iste casus saepe occurrit. Nam mater & filius stant simul, & filius ua-

dit per fundum matris, postmodum eum diuidunt: dicit filius ego possedi talem fundum: nā in dubio intelligitur fuisse iure familiaritatis, ut non possideat. Idem dicit in fratre & sorore simul habitantibus, & habetibus patrimonium indiuitum, quia si frater solum uadit ad possessiones locandas, & fructus solus recolligit communiter videtur facere causa familiaritatis, per d. l. si mulieri. ff. quib. mod. usus. amit. & idem in colono, licet nunquam uadat dominus. & ad praedicta uide quod not. Innoc. in cap. si diligenter. extra de praescript. quod nota. ¶ Sed circa praedicta insurgit dubium, quomodo probabitur, quod crediderit uti iure suo. Secundum aliquos probabitur suo sacramento. pro qua opi. facit gloss. in l. i. de actio. §. alia. in gloss. magna. quae allegatur, quod in his casibus consistunt in conscientia seu uoluntate al cuius, statur eius sacramento. Illa glo. not. loquitur de iuramento, sed gloss. bene hoc dicit in l. atqui natura. §. cum me absente. in glo. magna. in uer. uel melius. ff. de neg. gest. & est gl. in terminis nostris, in l. 2. in glo. si. C. de ser. & aqua. & glo. in l. prima. §. 2. ff. de it. actus; prius. facit ca. pastoralis. extra de excep. cum sim. sed Barthol. in d. §. hoc non tenet, dicens quod no. in d. §. alia. procedit quā precedit titulus ex quo creditur sibi, si asserit se habere bonam fidem: secus si nullus titulus praecedat, sicut praesupponitur in casu nostro. Vnde secundum Barthol. debet aliter probari, quam per sacramentum proprium: puta per testes, qui dicant se uidisse constitui seruitutem a tali qui putabatur dominus illius praedii, uel quod fuit legata seruientis Titio, & iste uocabatur Titius. Hoc tamen non putat esse uerum Bartholus. quia secundum hoc sequeretur, quod deberet probare titulum uerum, uel putandū, quod est contra l. si quis diuturno. ff. si ser. uen. & contra no. per Dyn. in capitulo secundo. de regul. iur. in 6. & ideo Barthol. in d. l. i. §. 2. dicit secundum Iac. de Arret. & Cyn. in l. prima. in 4. quāst. C. de ser. quod sufficit probare se audisse hoc dici a quibusdam uicinis aut fide dignis, quod sibi competebar ius eundem. Facit ad hoc glossa not. in l. Titio fundus ff. de condit. & demonst. quae dicit, quod domino fide digno credendum est. Tamen Barthol. in d. §. secundo, concludit, quod debet probari aliquid, propter quod ipse motus sit ad credendum sibi seruitutem competere, ut l. i. §. sed & si iure. ff. de aqua quo. & resti. Et ideo putat, quod si erat fama per contrarium licitum potest credere, argum. eius quod not. in l. 3. C. de probat. & in l. atqui natura. §. cum me absente. ff. de nego. gest. facit quod notat Barthol. in l. fin. ff. de hāc. in fin. Idem dicit sub dubio sorte si ibi erant signa uiae, uel itineris, uel aliqua uerisimilia, quae possunt animum adducere ad istam credulitatem, & istud procederet, quando signa uiae uel itineris tenderent ad fundum illius qui iuit, & istud probaret satis fuisse in dubio de iure suo, & sic seruientis, si ex qualitate personarum aliud praesumeretur, ut dixi supra de fratre & sorore. Item potest

probari, quod quis iuerit iure suo, & sic iure seruitutis ex actibus. Nam quidam sunt actus, quos ego non facerem, nisi quod seruitus mihi competeret: ut praedictum sepe in causa eundi. Vnde ex similibus actibus potest hoc comprehendere secundum Bar. in d. l. j. §. ij. & ff. de rei. act. pri. uia, qui etiam allegat a hoc non per l. in. in c. bon. eo. li. extra de post. l. præd. ubi omnino uide, quia hoc optime declarat, qualiter potest constare, quando quis iuit per fundum alterius, credens ut iur. e. luo. † Item an requiratur, quod quis usus sit itinere per seipsum: an uero sufficit, quod alius per se iuerit. Et dic, quod sufficit, quod colonus, aut hospes, aut amicus vel alius alius iter ad fundum fecit, qui pro nobis se iur. e. retinere possit. ut l. j. §. is cuius colonus: & l. ij. §. in hoc interdictione ff. de rei. act. pri. uia.

† Et not. diligenter, quod si quis usus fuerit
²² itinere per fundum vicini, quod quoaduiq; fuerit ingressus usque ad illum locum in fundo, ad quem ingressus esset, liceret esse in quasi possessione, & ei competat interdictione de rei. act. pri. uia. casus est notabilis cum gl. & not. ultimo in ver. quoaduique. in l. j. §. si quis hoc interdictione ff. de rei. act. pri. uia. & est ratio, quia agitur de seruitute querenda. Nam tunc per uolum partis non acquirit ius in toto fundo, secus ubi ageretur de seruitute retinenda, qua constat eum habere: quia per uolum partis tota retinetur: ut l. si filitidit §. si ff. quemadmo. seruit. amic. secundum glo. in d. §. si quis hoc interdictione. quod perpetuo tene meriti. & per hoc dixit ibi Bar. multum notabiliter, quod si quis ius colligendi pedagium uult dicere se praescripsisse: si probat quod usus est colligere de talibus rebus, & in illis tantum dicitur acquisuisse, de quibus apparet, quod usus fuerit. Iaco. dicit de praescribenda iurisdictione non probata quasi possessione certi actus in illo tantum praescribat. Secus si haberet concessionem ab aliquo, qui habet ius tenendi: tunc si utitur iurisdictione, actu retinetur in omnibus. & idem tenet Bar. in l. si publicanus §. si ff. de publ. de quo uide plene in Spe. de iura. ca. in §. j. in prin. vltim. col. in ver. illud etiam not. quod possessio & per l. ino. in c. dilecto. in fi. e. x. trā de offi. archi. & per glo. fin. in clem. j. de for. comp. & per Bar. Ang. & Doct. in l. ij. in prin. ff. de acqu. poss. per Bal. in l. vna est via ff. de fer. ru. præd. in apostillis. & plene per Flor. in l. seruitutes. la. grande. in x. col. ff. de fer. & in l. si sit constituta. in fi. ff. quemadmo. seruit. amic. & in l. si seruitus. in fi. prin. & in l. si eo. ritu. & per do. Paul. in l. j. in prin. ff. de iura. ca. & in l. restituta in prin. ff. ad Treb. † sed dubium est, an sit necesse usum, uia retinere scientie & patientie aduersario. & videtur quod sic per l. j. C. de fer. & aqua. Nam cum quasi possessio iurium incorporalium nihil aliud sit, quam patientia aduersarii: ut l. quod rics ff. de fer. illi qui ignorat, non potest peti: & sic illi qui utitur, non potest esse in quasi possessione illius iuris: illud tenet Innoc. in c. bonæ. el. ij. de post. præd. Sed Bar. in l. j. hoc interdictione. ver. ulterius quæro. ff. de rei. act. pri. uia. dicit ali-

ter, videlicet quod quædam sunt seruitutes habentes causam continuā, pro quibus datur utile interdictione, uti pos. tunc cum illud interdictione datur priori, necesse est quod probetur scientia aduersarii, cum aliter non possit haberi illa quasi possessio. Quædam sunt seruitutes, habentes causam discontinuā, pro quibus datur interdictione de rei. act. pri. & in istis non requiritur, quod probetur scientia aduersarii: quia uerba illius edicti non requirunt quem quasi possidere, vel quasi possidere: sed requirunt simplicem usum facti. Dicit enim prætor, quo itinere usus es: non dicit, in cuius itineris quasi possessione es. unde sufficit probare, quod non ui. non clam, non precario. Dicit tamen, quod quo ad praescribendam seruitutem, semper requiritur scientia aduersarii: cum sine possessione praescriptio non procedat, ut in c. sine possessione. de reg. iur. lib. vi. & ita loquitur l. ij. C. de fer. † Ex quo not. quod sufficit si aliquis sit usus itinere vel actu, nec desideratur quod fuerit constituta seruitus vel debeatur: ut l. j. §. ij. ff. de rei. act. pri. & not. Ro. in libello superius alle. Quarto principaliter requiritur, ut fuerit usus quis non ui. non clam, nec precario: ut l. j. in prin. ff. de rei. act. pri. & l. ij. §. ait prætor. eo. tr. Et dicitur usus ui. qñ aduersario prohibente: Clam, qñ aduersario ignorante: Precario, quando aduersario concedente ad ipsum, beneplacitū, & non ultra quæ omnia declara, ut plene habetur per glo. in l. j. C. uti pos. & ibi p. Doct. & per no. in l. j. §. si tibi fundo. & §. si cum l. seq. usq; ad §. hoc interdictione. ff. de rei. act. pri. uia.

† Sed circa istud potest dubitari de duobus. Primo, qualiter hoc probatur. Secundo, cui incumbat hoc onus probandi. De primo uidetur quod poterat probari per testes: ut not. glo. in l. j. §. ij. in versi. usus sit in fi. ff. de rei. act. pri. & ibi per Bar. in fi. qui dicit, quod hoc non esset uerū, qñ diceret, quia non iuerit: quia cum ista sit mera negatiua, non coartata loco, vel tempore, non poterit probari. la. cor. cum ibi not. C. de prob. in c. bonæ memorie Maguntin. de elec. Probabitur ergo affirmative per testes. Negatiua eo modo, quo dicitur infra. De secundo est maior dubium. Quidam n. dicunt, quod hoc debet probari ab aduersario, qui dicit ui. clam, uel precario usum. Guil. tñ in d. §. ij. in ver. usus sit. in fi. determinat contrariū, videlicet quod in eo debeat probari per eum qui dicit se usum esse itinere, & agit hoc interdictione de rei. act. pri. arg. d. l. j. in prin. & l. si quis diu turno. ff. si ser. uen. Sed Dy. hoc reprehendit, dicens quod hoc probatio usū xxx. dierū, præsumitur quod bona fide, non ui. non clam, uel precario iuerit: etiam si non probet. Nam sicut in rebus incorporalibus si probetur tit. præsumitur bona fides, nisi probetur mala: ut l. nemo prædicto. ff. de reg. iur. & l. si quis emptionis. tit. de præscr. xxx. an. Itē in corporalibus debet præsumi bona fides solo usu probato, cum quo ad præscriptiones, ista duo sunt paria probare usum in possessione sine tit. & in corporalibus probare tutulum & longā possessionem Nam utroque calu idem iuris: ut l. j. C. de fer. & aqua. & l. si quis

quis diuturno. ff. si ser. ven. Ista sunt verba. Dy. ut refert Bar. in l. j. §. si hoc interdictio. ff. de rei. act. pri. sed Bar. in l. si. dicit quodd Doc. repræhen-
dunt Dy. Nā ista nō sunt paria. quia de iure na-
turali est gentium quælibet res est libera: ut l.
altius. C. de serui. & ideo mala fide talis res est,
quasi iure approbata, nisi probetur aliquid, ex
quo præsumatur bona fide. sed in rebus corpo-
ralibus hoc non contingit. Nam ius commune
possidentis non resistit: ut ipse not. in l. prius. ff.
de no. op. nun. & glo. tangit in l. sicuti. §. si que-
ratur. ff. si ser. vend. & ideo Bart. concludit in d.
§. hoc interdictio. ante si. q. non sufficit probatio
solius usus, sed debet probare aliquid, propter
quod ille motus fuerit ad credendum sibi debe-
ri liberā seruitutem: ut l. j. §. sed & si iure. & ibi
hoc no. Bar. ff. de aqua quot. & est. quo probato
alteri parti incumbit onus probandi, quod ille
sit vñs, vi. clam, vel precario: ut probatur in l.
iii. in prin. ff. de rei. act. priu. pro quo vide quod
dixi suprà. in ver. tercio principaliter. qd' nota.

Quinto principaliter requiritur, quod itine-
re uel actu vñs sit ad prædium rusticum: nō au-
tem ad prædium urbanum. Quia hoc interdi-
ctum tuetur tantum rusticas seruitutes: ut l. j. §.
j. de rei. act. pri. & ita tenet Ros. in d. suo lib.
circa prin. in illa q. sed quæritur quare non pro
seruitute urbana, sicut pro rustica, datur? dicit
3 Ros. in præleg. tit. suo in ij. q. † quod iura
magis consuluit alicui habenti rusticam seruitu-
tem, quam vrbānam: sicut & aliās est differentia
inter prædia rustica & vrbāna: ut l. item quæri-
tur. §. qui impleto. ff. locat. sed credo quod ista
non sit bona ratio, sed potius alia: quia frequen-
tius contingit, quod quis vadat per fundū ali-
enum rusticum, quam per vrbānum: imò raro cō-
tingit quod quis vadat per fundum alienum ur-
banum iure seruitutis. lex locuta est de seruitu-
te rustica arg. l. nam ad ea. ff. de leg. j. glo. in d. l.
j. §. secundo. ff. de rei. act. pri. dicit quod licet
seruituti vrbāne non detur interdictum directū
de rei. act. pri. tamen forte dabitur utile. & se-
quitur ibi Bart. dicens quod si seruitus vrbāna
habet causam continuam, tunc habet locum uti-
le interdictum, uti possit l. j. in prin. & ibi not. ff.
uti possit & l. sicuti. §. Arist. si ser. vend. & l. quo-
ties. ff. de seruit. si vero habet causam disconti-
nuam, tunc potest habere locum, utile interdi-
ctum, de rei. act. pri. & hoc teneas. pro hoc vi-
de Bar. in l. prima. circa prin. ff. uti possit. Sexto
principaliter requiritur, quod ille qui iuit per
fundum alterius, habeat etiam fundum iuxta il-
lum, & propter fundum suum iuerit per fundū
alterius: quia nemo interdictum de rei. actuque
pri. habet, nisi & alius habeat prædium: & ipse ē
prædium habeat. quia seruitutem ratione præ-
dii alieni quis habere non potest. ut l. j. ff. cōmu-
nia præ. & insti. de ser. §. in rusticorum. ver. ideo
autem. & maxime cum hoc interdictum nō te-
neatur nisi ad rusticas seruitutes. ut l. j. §. j. de
rei. act. pri. & hoc tenet Ros. in d. suo libel.
ver. positiones actoris. Septimo principaliter
requiritur, quod inter prædium qui patitur, &

fundum vicini, non sit aliud prædium, per quod
iri non possit: quia tunc non competere hoc in-
terdictum. & ratio est secundum Ros. in prædi-
cto libel. quia hoc interdictum cum est ad tuen-
das rusticas seruitutes, ut dixi, medium prædiū
quod nō seruit, impedit seruitutem: ut l. qui sel-
la. §. si ff. de ser. ru. præ. & plene dixi suprà in li-
bel. præced. in vij. quæst. j. rui. Octauo & vltimo
principaliter requiritur ad hoc, ut cōpetat istud
interdictum de rei. actuque priu. quod ille qui fuit
usus hoc anno saltem xxx. diebus, ut dictum est
suprà, fuerit prohibitus: ut l. j. in prin. §. j. & ij.
ff. de rei. act. pri. & no. Ros. in altero libel. suo
sepius alleg. Quæ autem requirantur ad præ-
scribendam seruitutem, vide quæ plene dixi su-
prā in lib. præced. in viij. q. prin. ver. dictum est su-
prā quod seruitus habens causam perpetuā, &c.

34 † Sed dubitari posset quæ utilitas resultat ex
hoc, quod quis iuerit per fundum alienum, mo-
do saltem xxx. dies. & propter hoc dicatur esse
in quasi possessione. Et glo. in l. j. §. ij. in gl. ma-
gna. ff. de rei. act. pri. formatur ista q. dicit enim
primo, q. quidā volunt, quod possit in hoc: quia
præsumit competere ei seruitutem, siue negato-
ria conueniatur, siue confessoria agat, quod po-
test: licet possideat: ut ff. si ser. vñ. l. & si forte. §.
sciendum & pro eis. C. de proba. l. siue pos. & C.
de epis. aud. l. nec credideris. & C. si aduers. cre.
l. j. & in autē. de test. §. si vero. & ista sunt opin.
Placen. qui voluit, quod quis in possessione, vel
quasi præsumatur habere ius, nisi probetur cō-
trarium. nam gl. reprobat in l. cum res. C. de
proba. & sic ista opin. non est vera. Alii dicunt,
quod ista est secunda opin. quod prodest, quo
ad hoc, ut si impediatur, postea possit resistere,
scilicet extra iudicium. & si redditur interdictū
non in iure, sed ipso prædio, licet ei se defendere
ex vi interdicti, ac si in iudicio agatur confessoria
a se possidente, vel negatoria ab alio contra
se possidentem, vel non possidentem. necesse
habet de iure suo docere, ac si agat ex secundo
capite, quod est in l. ij. §. ait prætor. ff. de rei. act.
priuā. poterit purgari, nec ipse potest resistere,
nisi probet sibi seruitutem competere, ut ibi.
Ista opin. in quantum dicit, quod potest resistere,
de facto dicit verum, ut dicam statim in seq.
opin. Sed in quantum vult quod non possit agi
in iudicio hoc interdictio, est contra d. l. j. de rei.
act. pri. & contra mentē illius ti. secundum Bar.
in d. l. j. §. ii. & ideo alii dicunt, & ista est tertia
opinio, & vera, quod probare usum xxx. diebus
in anno prodest, propter duo. Primo quia ille
qui est in quasi possessione eundi, siue agat cō-
fessoria, siue conueniatur negatoria, nō oportet
cauere de non impediendo. Sed aduersa-
rius tenetur cauere de non impediendo usque
ad finem iudicii negatorii. Secus si pos-
sideret, & ageret, vel conueniret pro seruitu-
te: quia tunc cauet de non utendo usque ad fi-
iudicii. ut l. penul. ff. de aqua quoti. & alii. dicit
Bartol. in d. §. ij. quod iste est verus intellectus
d. l. penul. quæ etiam difficius. Secundo prodest
in alio: quia si extra iudicium turbatur in v-
tendo,

4 Negator.
Si in iudicio de-
ducatur quis ha-
beat necesse p-
bare, vide gl. ff.
de op. no. nun.
l. si prius. ff. de
rei. act. pri. l. j. §.
interdictū Ray.
sed qualiter in
negatoria pro-
bat de iure suo,
in rub. eo. q. per
vicinos, qui ibi
prope stant, ut
dicit glo. in d. l.
j. §. hoc interdi-
ctum p. al.

Denegatori.
Dic ut per Bar.
in ca. cum eccle-
sia surrina. de
causa pos. & pro
prie. & per Dy.
insti. de acti. §.
æque.

tendo, non solum potest de facto resistere, sed etiam in iudicio agitur hoc interdicto, ut pronuntietur eum esse in quasi possessione, per hoc tamen non presumitur habere seruitutem, si cadat a possessione, & agat confessoria. & ista optinet ibi gl. magna, in d. l. j. §. 2. ff. de rei. act. que pri. quam sequitur ibi Bar. & communiter Do.

35 ¶ Ex qua singulariter not. secundum Bar. ibi, quod etiam in quasi possessione iuris habet locum illud, quod dicitur, vim ut repellere licet, & ideo si vniuersitas vel capitulum coadunatur ad aliquid faciendum, & ibi esset aliquis, qui non esset de corpore illius capituli vel vniuersitatis, & vellet omnimodo ibi esse, posset licite per vniuersitatem expelli: quia turbat vniuersitatem vel capitulum in quasi possessione iuris in qua

36 est. ¶ Secundo not. quod in istis seruitutibus corporalibus, qui habent causam discontinuam, dicitur quis esse in quasi possessione, si nullo modo ulius esset tempore sufficiens: puta 30. diebus, ut dixi in q. præ. in fi. adeo quod si turbas me, possum contra te resistere de facto. Sed si essent quedam iura, quæ non requirunt usum, nisi interpolatum magno intervallo, tunc dicit ibi Bart. quod si parat. sufficere me possedisse semel longo tempore retro. exemplum in l. fi. C. de fer. & intelligitur nunc, quod dicitur in hoc interdicto, hoc anno, hoc est, uno tempore, quo requiritur iste usus, ut isto quinquennio, vel decennio, vel simili in electione episcopi, vel abbatibus, si aliquis 30. ann. vel circa, eligit vnum episcopum certum, si modo deberet eligere, impeditur, sufficit enim docere, quod fuit in quasi possessione iuris eligendi, in proxima precedenti electione, quod est no. & de ista materia, quæ do quis dicatur esse in quasi possessione iuris incorporalium, vide per Inn. & Doc. in c. j. extra de cau. pos. & pro. Sunt etiam alie utilitates, esse in quasi possessione iuris, quæ ponuntur in l. si cur. §. si queratur. ff. si seru. uen. & ibi no. & vide per Cyn. in l. 2. in. 4. q. C. de fer. & a-

37 qua. ¶ Et pro declaratione predictorum quæ ro, quomodo dominus poterit expellere eum qui est in quasi pos. iuris euendi per fundum suum. & glo. in l. j. §. 2. in j. gl. magna, ante fi. ff. de rei. act. que pri. dicit quod oportet quod agat dominus negatoria, & probet illi seruitutem non competere. alias non posset eum expellere. Sed dicit Bart. quod hoc non est verum. Non enim habet necesse probare dominus seruitutem non competentem, sed sufficit probare se dominum. & tunc utenti negabitur facultas vtendi seruitute nisi probet eum sibi competere ut ff. si usus fru. per. l. vel frui. & ibi notat. & l. si curi. §. si queratur. ff. si seru. uend. & habetur plene per Bar. in l. si prius. ff. de no. ope. nū. Sed tenendo opin. glo. quod dominus haberet necesse probare illi vtendi seruitutem non competere, qualiter probabitur? Dicit gloss. singulariter in d. l. j. §. 2. in gl. magna. in fi. quod probabitur per testes, qui stabant ibi prope, qui dicent quod num fuit usus ire, nec potuisset ire, quin uideretur. quæ glossam est mul-

tum notabilis, quia docet probare negatiuam a. & idem not. alia gloss. similis in aut. de hære. & fal. §. si vero absum. in vers. & uidisse. in fin. colu. j. & vide de hoc do. Ant. de But. in c. ex tenore. ante fin. j. col. extra de testi. & Ange. in §. hinc nobis. in 4. col. in principi. in aut. de hære. & fal. Vel potest probari dicta negatiua per testes alio modo secundum gloss. in dicto §. 2. si quis dicit, se uidisse tali die uel mente, & probatur per testes, quod sciuerit alibi fuisse illo tempore, ut l. optimam. C. de contrahend. & committent. stipula. facit quod not. in l. Facutus §. rei per ductionis. ff. de acquir. hære. & de ista probatione negatiua habetur in l. a. & r. C. de probat. & in cap. bone memorie. extra de elect. dicit tamen Dyn. quem sequitur Bar. in d. l. j. §. 2. ff. de rei. act. que pri. quod ista videtur esse dura probatio. Quid. n. si portatur in caruca vel curru corpus, ita quod videri non potuit, vel si iuit tempore quo illi testes erant in domo ad comedendum, vel, &c. Certe non video, dicit Dyn. qualiter ista probatio, de qua dixi, concludat. Præterea ista probatio non concludit illi seruitutem non competere, licet concludat illud non esse usum seruitutis, nisi uellet probare, tanto tempore non esse usum, quod seruitutem per-

38 diderit. ¶ Hæcenus visum est de interdicto de rei. act. pri. quod competit illi qui iuit per fundum alienum annum & per 30. dies, si impeditur vel prohibetur ire. Nunc uideamus de alio interdicto, de itin. act. que pri. refi. quod competit illi qui habuit seruitutem itineris vel act. uel uiz. & uult reficere, & impeditur ab aliquo reficere locum illum, in quo iter uel actus, aut via sibi debetur, ne quis impediat, vel prohibeat ut uolentem reficere iter vel actum aut uia, ut l. 3. §. ait prætor. ff. de rei. act. pri. & ad hoc, ut istud interdictum competat, multa sunt necessaria. In primis enim requiritur, quod aliquis sit usus hoc anno: ut l. 3. §. ait prætor. & §. ius autem. ff. de rei. act. que pri. & intelligo, scilicet, 30. diebus, sicut dicitur in interdicto precedenti. arg. l. j. §. 2. eo. titu. & ita no. gloss. in d. l. 3. in vers. hoc aut uis sunt. Ros. tamen in libellis suis in ritu. si habes seruitutem uiz. vel itineris, uel actus, & vis reficere locum, &c. ver. sed queritur, an istud interdictum tenet contrarium, uidelicet quod in primo interdicto necesse habeo probare tantum uiz usum hoc anno ad minus per 30. dies, ut superius dixi, sed isto interdicto de rei. act. que pri. reficiendo, debet probare uiz usum hoc anno. Secundum requiritur quod quis sit usus, non vi, non clam, non precario: ut d. §. ait prætor. quod declara, ut dixi supra vers. 4. principaliter requiritur. Tertium, scilicet quod sit usus iure seruitutis uel pro iure suo, ut l. fin. ff. de rei. act. que pri. & ibi Bart. hoc tenet, qui dicit, quod etiam putat si quis diceret habere ius eundi cohærens personæ, non quod esset prædialis seruitutis. haberet locum hoc interdictum, ut l. j. §. illud. versicu. præcedet. ibi etiam hoc no. Bar. ff. de aqua quod ti. & zli. Quartum, quod probet libi seruitutem

a. Negatiua. Negatiua quomodo sit probanda, uide Co. j. volu. consil. 1. 10. Et probatio negatiue uidetur impossibilis, si non est coarctata loco & tempore. in 2. uolu. consil. 43. Et negatiua est probanda per eum qui se fundat in ea, uide in 4. uolu. consil. 87. & uide Alex. 2. uolu. consil. 136.

ritum competere ut d. l. 3 § hoc autem. & ibi
omnino vide gl. in ver. & ei seruitutem cōpete
re. & ibi etiam Bar. Et in hoc differt a precedē
ti interdicto, in quo nō requiritur, quōd serui
tus debeatur, vel cōstitutā fuerit illi, qui vltus ē
itinere vel actus, vt dixi supra uerbi. ter. iū prin
cipaliter. quā & dicam infra. Itē vero in hoc in
terdicto cum duob. seq. requiritur, quōd habe
at usum illius itineris, vel actus, aut viz tanto
tempore, cuius non extat memoria. vt l. appa
ret. §. si quis seruitutem. ff. de rei. act. uque pri.
Nam dum dicit ibi text. longāue possessionis,
exponē etiam longissimā, & talis. cuius non ex
tat memoria, quia cum seruitus itineris, actus,
aut viz, non habet causam continuā, vt nō. in
l. seruitus. ff. de serui. ideo tale tempus longissi
mum necessarium est, vt illa seruitus acquirat
ur. vt ff. de aqua plu. arc. l. j. in fin. & l. 2 & 3. &
not. per gloss. & Doctō. in d. l. seruitus. Et ideo
vult glo. in d. §. si quis seruitutem. & Ros. in d.
ti. si tu habes seruitutem viz, & c. nisi allegaret
titulus. quia tūc sufficeret longū tempus x.
vel 20 ann. vt nō. glo. mag. in fi. in d. l. seruitus.
& in d. §. si quis seruitutē. in versic. longāue. in
fin. de quo dic vt plene dixi in præce. l. in 8. q.
prin. Si autē esset seruitus, quē haberet causam
cōtinuā, tunc quæreretur longo tempore, vt
l. si quis diuturno. ff. si serui. vend. & not. in d. l.
seruitus. Quintum requiritur, quōd volens re
ficere, debeat cauere nomine damni infestī, pro
pter opus quod vult facere in refecione, vt d.
l. 3. §. qui hoc interdicto. Sextum, quōd reficiat
aliquis vsque ad modum consuetum impositē
seruitutis, vt l. 3 §. hoc autem. verbo. fieri. autē
pōt. ff. de rei. act. pri. septimo, quōd impediatur
ille, qui vult reficere, ne reficiat vel apponat ea
puz sunt necessaria ad reficiendum, vt l. veteres.
eod. tit. Octauū, quōd si aliquid vult refice
re, non ponat ea quā sunt necessaria ad reficiē
dum longiore itinere, vel si deteriore causā
fundi faceret, tunc enim impune poterit prohi
beri, vt d. l. veteres §. si quod nō. secundū Bar.
ibi. contra nuncios communis, quibus debet
solui pro itinere tantum pro quolibet militari,
quia si ipsi fecerunt uiam longiorem, sibi impu
tent cur fecerunt, vt ibi. & l. non tantum §. an
nus. ff. de ext. tu. & hoc uerum, nisi via breuior
non esset secuta, vel sibi suspēta, & l. eos. §. fin.
& ibi gl. ff. de sal. & vide etiam de hoc per Bar.
in l. 2. C. de cursu publico. li. 12. & nō. in l. impe
rator ff. de ap. & vide quē plene dixi in l. 3. in
prin. ff. de verb. sig. Nonū, & vltimū oportet, q
ille qui vult reficere, oportet ea quā sunt
necessaria ad reficiendum, per eam partem agri
per quam sine maiori incommodo domini fun
di portari possunt, alioquin impune prohiberi
poterit, vt l. apparet. in prin. & §. j. & de prædi
ctis vide per Ros. si tu habes seruitutē viz vel
39 itineris, & c. in prin. ¶ Sed quāro an istud inter
dictū de rei. act. pri. reficiē. sit aliud a præce
dēt. ff. de rei. act. pri. & sic an sint duo interdicta
vel vnum tantum interdictum, habēs duo capi
ta. Et videtur q̄ duo sint interdicta. Nam ver-

Reficere.
Quid sit refice
re, text. est me
lior, quam sit in
iure. ff. de riuis.
l. j. §. deinde ait
prætor reficere
dai.

ba prætoris separatim ponuntur in primo & se
cundo interdicto. Item dicit l. vnde §. hoc aut.
ff. eo. quōd hoc interdictū distat a superiori. er
go est aliud. Item quia in primo habeo necesse
probare, viz tantum usum hoc anno ad minus
per 30. dies, vt dixi in præcedenti q̄ prin. in fi.
In isto autem debeat probare viz usum hoc an
no, & debitum mihi seruitutem, de quo dic vt
dixi supra versic. 3 & 4. Item primum competi
pro possessione tantum retinenda istud interdi
ctū, secundū continet causam proprietatis quo
damus, vt l. j. §. quādam. de rei. act. uque prin. &
Bar. in l. 3. §. hoc autem. in prin. eod. tit. & ratio
est, quia sicut non sufficit in rei vend. probare
me possē diste, nisi ut probem dominū. l. in rem
in prin. ff. de rei. uen. ita in hoc interdicto non
sufficiat probare me possē diste, nisi et probē ser
uitutem constitutā mihi ut d. §. hoc aut. & ex
his nō. differentiā inter hæc duo interdicta. alij
vero dicunt, quōd unum est interdictū tantum
habens duo capita, & hoc videtur tenere gl. in
d. §. hoc autem. in ver. & ei seruitutem compe
tere, ante finē, ibi item not. q̄ hoc secundū ca
put. & hoc potest probari a simili. sicut & alias
lex Aquilia dicitur una habens duo capita, pri
mū & tertiu, vt iust. ad l. Aquil. §. 3. ad l. Aquil.
l. 2. Itē sicut lex Iulia dicitur una, habet tū quē
que capita. ff. de li. & post. l. gallus. & sicut con
ditio etiam dicitur unica, habēs duas partes, ut
ff. de condit. & de l. ex scriptura. & hanc partē
tanquā ultimam uidetur sequi Ros. in prælle.
40 ti. uer. quāro an istud. ¶ Item quāro in hoc in
terdicto secūdo, si habet quis necesse probare
seruitutē sibi constitutā. dic ut dixi supra. uer.
quartū. quōd p̄bet in quo differat cōfessoria.
Et quid prodest istud interdictum interpreta
ri? Nam in cōfessoria similiter oportet q̄ quis
probet seruitutem sibi constitutam, uel instru
mento, uel pactionibus, aut stipulationibus, uel
longo tempore, uel longissimū, cuius non extat
memoria. ut habetur instit. de act. §. æque. & de
ser. §. si. si ser. uen. d. l. 2. & l. si quis diuturno
habetur in l. seruitutis. ff. de serui. Respondeo
hęc est differentiā, quia hoc interdictum de rei.
actuque. pri. reficiendo competit tunc tantum,
quando quis vult reficere, qui dicit sibi debitā
seruitutem. Alias autem si quis prohibeat uol
entem alio modo uti seruitute, non habet lo
cum hoc interdictum, sed cōfessoria tantum.
Nam si nolebas uti seruitute, & negabāt te uo
lentem uti, tu non habes interdictum hoc. sed
cōfessoriam tantum, ut dixi. & ita cōfessoria
est genus, quantum ad hoc interdictum de iti
nere actuque reficiendo, quōd ubique com
petit interdictum, competit & cōfessoria. Et
ubicunque cōfessoria datur, interdictum non
competit, ut patet ex promissis. Interdictum au
tem species est, & ita interdictum locum habet
tantum in suo domicilio, scilicet quando alias
vult reficere. ut dictum est l. loci corpus. §. si
quis mihi. ff. si ser. uen. item est alia differentiā.
quia qui proponit cōfessoriam, sufficit si pro
bet seruitutē sibi constitutam esse, ut dixi. Sed
qui

qui proponit hoc interdictum, duo probare oportet, scilicet vtrum hoc anno, & seruitutem sibi constitutam, ut l.ij. §. hoc autem ff. de rei. act. que pri. Vnde dicit Ros. in præalle. tit. si tu habes seruitutem vitz &c. quod credit non esse vtile proponere interdictum de rei. act. que pri. nisi quando specialiter vellet reficere. quia tunc proponere debet hoc interdictum. de quo tamen dic, vt dicam in seq. q. in fi. Item est tertia differentia, quia confessoria competit, siue aliquis possideat fundum, siue non, ut ff. si vsum fruct. pet. l. vti frui. §. fi. Interdictum autem hoc non competit nisi ei qui hoc anno vsum est, vt sæpe diximus. Aliæ etiam differentia colligi possunt ex his quæ dixi supra, quot requirantur ad hoc, vt ista duo interdicta competant. ¶ Vltius quæro, quare in hoc interdictum non necesse probare ista duo, scilicet se vsum hoc anno fuisse, & seruitutem sibi constitutam esse, vt dixi in præcedenti q. nonne satis est si probet vnum tantum, scilicet seruitutem sibi constitutam esse? quod videtur per d. l. loci corpus §. si quis mihi. si seruit. ven. & per l. vnde §. hoc autem & ibi, si autem. & ibi, ius esse sibi reficiendi. ff. de rei. act. que pri. glo. mouet istam q. in d. §. hoc autem. & dicit si à primo incipias, scilicet à possessione vel vsum, duo sunt necessaria, probare vtrum hoc anno, & tibi competere seruitutem. Secus si ab altero incipias, scilicet à probatione proprietatis, videlicet seruitutem constitutam esse. Nā tunc illam probare tamen sufficit: sicut aliis dicitur, nulla amittitur nisi corpus & animus interueniant, ut de acqui. pos. l. quem. quod est verum, si à corpore incipias, secus si ab animo. quia tunc sufficit solus animus, ut l. iij. §. in amittendo. eo. tit. l. Item sicut & alibi lex dicit, docere debet actor suum interesse in actione ad exhibendum tempore litis contestate, & non tempore sententiæ quod est verum, si à tempore litis contestate incipias, secus si à tempore sententiæ, quia tunc illud sufficit: ut ff. ad exhib. l. tigni. §. vlti. Simile etiam habetur in l. potuit. C. de iur. deli. & l. si libeat. C. de inoffi. do. & dicit Bart. in d. §. hoc autem. quod istam opi. videtur tenere omnes Doc. tamen secundum glo. ibi, huic opi. obstat quod dicitur in d. §. hoc autem. ibi, ceterū si desit alterutrum deficit interdictum. Sed expone secundum glo. Alterutrum, pro altero: sicut & aliis. ff. de leg. j. l. si ex toto. §. j. Vel aliter potest dici, & ista est secunda opi. secundum glo. in d. §. hoc autem. videlicet si in confessoria prohibetur quis reficere, satis est si probetur seruitutem competere agenti confessoria, sed in hoc interdictum duo probari debent, ut dictum est. & istud placet Bartol. in d. §. hoc autem. & videtur hoc tenere glo. ibi, & Ros. in loco præalleg. qui dicit, quod nihil prodest in iudicio agere hoc interdictum, sed tantum in confessoria, quæ minori onere probandi grauatur. quod intellige de isto secundo interdictum seu secundo capite. de rei. act. refic. secus in primo. quia in illo non requiritur quod probetur, quod sit seruitus constituta, ut supra dixi. Vnde tu sis cautus, vt si im-

pediaris reficere iter aut actum vel viam, potius intentes confessoriam, quam interdictum de rei. act. que refic. ¶ Vltimo quæro, quare in hoc interdictum si proba me esse in quasi possessione vitz, itineris, vel actus, habeo necesse probare, quod sit mihi inuito seruitus constituta, & quare non sufficit sola quasi possessio, cum & hoc aliis in reb. corporali. sufficit. quia si proba me possidere, non habeo necesse aliud probare, & nisi actor probet quod intendit, possessio remanet apud me: ut l. fina. ff. de rei. vend. & l. ij. C. de probatio. cum sim. Item quia hoc est in liberali causa, quæ est res fauorabilis. l. libertas. ff. de regul. iur. & prætor fauet libertatibus. ut l. iij. ff. de alie. iud. mu. cau. fac. & §. j. inst. de don. tamen si possideo aliquem seruum, & ille dicat se liberum, non habet necesse probare se liberum, nec ego habeo probare illum esse seruum. cum sufficiat mihi sola possessio. C. de pieba l. & si possessione. & l. vis eius cum fauorabilior sit causa personarum, quam rerum. ut l. sanctus. C. de sa. san. eccle. Respondet secundum Ros. in dicto suo li bello, si tu habes seruitutem vitz &c. quæ non est in promptu. Nam qui seruitutem sibi debere contendit, semper in alieno molitur, & in re aliena intendit illam sibi debere: alioquin si res esset propria, seruitus peti non posset. l. vti frui. ff. si vti frui pet. Vnde ex quo certum est, quod seruitutem mihi assignari in alieno, necesse est, quod de beam probare, quod mihi debeat per stipulationem, vel instrumentum, vel longo tempore, aut longissimo, ut dixi in præcedenti li. in 7. q. prin. nam quodlibet prædium præsumitur liberum, nisi probetur seruitus imposita: vt l. altius. C. de ser. & aqua. Aut in reb. corporali. bus a sufficiat mihi sola possessio. Nam si possideo, non habeo necesse aliquid probare, cum de intentione actoris, non constet, vt d. l. fi. C. de rei. ven. & l. qui accusare. C. de eden. Sed si constaret de intentione actoris, tunc prior haberet necesse probare, qualiter illa esset sua. ff. de rei. vendi. l. officii. Sed quoniam dico seruitutem me quasi possidere, quia constat de intentione aduersarii. q. prædium est suum, necesse habeo probare seruitutem mihi constitutam esse, vel alio modo mihi debitam: & hic est casus ubi quis possidens, supprimeret partem actoris. vt insti. de act. in §. æque. Item ire per fundum alienum, cuiuslibet liberum est prohibere, tamen ingredi volentem possum: & si ingrediatur iniuriarum tenetur: postquam tamen gratus est, illum prohibere non possum prohibitionem non interueniente: ut l. iniuriarum. §. fin. ff. de iniur. & insti. de re. di. §. plane de quo dic, ut dixi supra in uer. quero pe. Nec ob. quod dixi de seruo proclamante, quia ex hoc seruus est in possessione seruitutis, & proclamat in libertatem, dicit se liberum, & affirmatiuam proponit. vnde merito debet se probare liberum. In seruitutibus autem contrarium. Si enim possideo, & dominus prædii seruientis intenter negatoriam contra me, ego ei contradicam, ius esse mihi eundi agendi, quia affirmatiuum propono, illam probare debeo. Idem est in seruo: cum enim

¶ In rebus corporalibus.

An in corporalibus requiratur animus & corpus, id est, voluntas & factus: nam in corporalibus factus non possident. ff. de ser. vrb. præ. l. seruitutes q. i. superficie. in fi. principii, in acquirenda possessione. Ita no. In no. in c. litoris. de rest. spol. unde omnia in corporalibus iuris in testatu habet, quia iura sunt. Sed quædam in herent reb. corporalibus, ut iurisdictio, quæ adhaeret territorio: ut C. vbi & apud quos. l. fi.

seruus proclamatur in libertatem, & ego nego ipsum esse liberum, quia simpliciter factum nego, non debeo probare, nec sufficit mihi sola possessio. Ille autem qui dicit se liberum, cum affirmationem ponit, tenetur ipsam probare, & habetur in l. scriptus. ff. de nou. oper. nunc. & in §. que. instit. de ad. Cetera circa istam materiam uide in superiori l. in ti. de ser. iti. seu aditus. & in ti. de aditu seu itinere. & quæ dicā in seq. titulo.

De seruitutibus actus Cap. 2.

- 1 Actus est ius agendi vel iumentum, vel vehiculum.
- 2 Actum qui habet, an iter quoque habere dicatur.
- 3 Actus & iter in quo differant, & conueniant.
- 4 Iter qui habet, instrumenta agrorum ducere nequit, sed qui actum habet sic.
- 5 Actus & via in quo differant.
- 6 Actus latitudo quanta esse debeat.
- 7 Seruitus actus si tam angusto loco concessa fuerit, ut neque vehiculum, neque iumentum per locum perducipossit, an actus, vel iter esse dicatur.
- 8 Actus seruitutem in fundo habens an perquamlibet eius partem seruitute actus uti possit, & aliquid quando per unam, aliquid quando per aliam.
- 9 Actus electio ad quem spectat, quando sine ulla loci determinatione constituitur, an spectet ad constituentem, & eius heredem, an illi, cui actus seruitutis constituta fuerit.
- 10 Actum per certum locum si quissiam alicui cesserit, an possit postea pluribus per eundem locum actum cedere.
- 11 Actus unus si deberetur, ut vehiculis trium generum uideretur, & alio genere usus fuerit, vel quid superfluum egerit, an hoc ipsam seruitutem emiserit.
- 12 Actus seruitutem si fundus debeat, & fluminis pontis occupatus sit, & postea alluvione restitutus, an seruitus amissa in pristinum statum restituitur.
- 13 Actus seruitutem locus debens si quis inundatus fuerit, an dominus fundi pati teneatur, quod possit ille, cui seruitus debetur, in alia parte fundi agere.

D E S E C U N D A † seruitute rustica, quæ actus dicitur, nunc est videndum. Actus est ius agendi vel iumentum vel vehiculum. l. j. §. actus. ff. de seruit. rusticor. prædior. §. actus. instit. eod. & intellige agendi, ducendi ad manus, vel ante se, vel subitus se. & not. gl. in dictis iuribus. ita quod qui iter habet, actum non habet, qui actum habet, & iter habet, eaq; uti potest sine iumento, ut ibidem dicitur. † Sed contra hoc vltimum opponitur, & videtur, quod in o. ille qui actum habet, iter non habet, quia iter & actus sunt diuersæ & separatæ seruitutes, ut patet ex earum distinctione, ut l. loci corpus §. j. ff. si ser. uen. & una potest esse sine alia, ut ibi, nec una inest in alia, ut l. j. ff. de adi. leg. & adeo sunt

diuersæ illæ seruitutes, iter, & actus, ut si primo petii iter, & succubui, nihilominus actum petere potero, ut l. si iure §. si quis iter. ff. de excep. rei iur. & no. gloss. in d. §. j. Nec est ille, qui habet actum, potest habere seruitutem itineris, quia tunc haberet duas seruitutes & una adempta, altera maneret. l. si ades mæ. in prin. ff. de ser. vr. præ. Quod tamen lex negat, quia adempto itinere, ubi debetur actus, nihil amittitur ff. de adi. leg. l. j. ad hoc respondeo fin. glo. in d. l. j. q. iter unum est seruitus, aliud quod non est seruitus, sed quædam commoditas, quæ inest in seruitute actus. † Si queritur de illo secundo itinere, quantum ad commoditatē, & non quantum ad seruitutē, & tunc qui actum habet, iter habet, ut no. glo. in l. j. §. actus. ff. de ser. rust. præ. & insti. eo. §. actus. & in d. l. loci corpus. §. j. si ser. uen. & in d. l. j. ff. de adi. le. & non potest secundum gl. ibi, ista commoditas separari ab actu. & potest esse ratio, quia ista commoditas itineris dicitur esse pars integralis ad actum, quia ex commoditate itineris & agendi constituitur actus, ut l. si pupilli. §. qui actus. ff. de ope. no. secundum gl. in l. si nunc. §. si quis iterum. ff. de excep. rei iur. & ita no. Bar. in l. qui usum. ad si ff. de ver. ob. dicit tamen no. gl. in d. l. loci corpus, q. egiā quo ad commodum, potest esse unum indubitante sine alio, ut quia sic in constituenda seruitute fit actum, uel solus tantum iter, uel cum focio, uel cum equo, uel vehiculo tantum. Pro hoc tex in l. modum. in prin. ff. de ser. Si vero loquimur de primo itinere, quod est seruitus, & illud non continetur sub seruitute actus, imo tunc sunt duæ diuersæ seruitutes, & partes separatæ. & ita loquuntur contraria.

† Vidimus diuisionem seruitutis actus. nunc secundo loco declaremus, in quo differant, & conueniant actus & iter. Et breuiter in hoc differunt. Nam iter est, quod quis pedes vel eques commovere potest. Actus vero, ubi etiam armata trahere, & vehiculum ducere liceat, ut l. iter ff. de ser. rust. præd. & expone armenta, ut sunt boues, ut l. boues. in prin. de verb. sign. & l. seruus legatus. §. armento. ff. de leg. j. Sed alias habetur in litera armenta. & glo. ibi exponit, id est, instrumenta agrorum. † Unde ex hoc no. quod qui habet iter, non potest ducere instrumenta agrorum, sed si habet actum sic. & intelligo trahendo ipsa instrumenta per terram. alias non haberet, dubium imo dum loquitur ibi de actu, dicit & armenta, nihil operaretur contra l. si quando. de leg. j. cum simi. Item est alia differentia, quia qui habet iter, non potest plaustrum seu vehiculum ducere vel iumentum ante se uel post se. Sed ille qui habet actum, bene potest l. qui sella. in prin. ff. de ser. rust. & probatur in l. j. §. j. eodem titulo. & instit. eodem. §. j. & intellige de iumentis & armentis. imo ille qui habet actum, nedum potest secum ducere boues, sed etiam equos & equas, aut mulos oneratos, secundum Dom. Paul. in d. l. iter actus. in fi. Conueniunt autem in hoc iter & actus, quia qui habet iter uel actum non potest trahere lapidem aut tignum per terram, nec in eis hastam

reſtam ferre licet, quia neque eundi neque agē
di gratia id facerent, & poſſent fruſtus ladi, vt
d. l. qui ſella. in prin. & ideo licet poſſibile ſit, q
fruſta non ledantur, interre tamen haſtā re
ſtam non poſſunt, quia inſpicitur quod euenire
poſſeſt, vt no. gl. Sesus eſt in illo, qui habet ſer
uitutē viæ, quia & trahendi lapidem aut tigniſi,
& reſtam haſtam ferendi ſus habet, ſi modo fru
ſtus non ledat, vt d. l. qui ſella. §. j. Poſſeſt tamē
modus adſcribi in ſeruitute actus, puta quo gene
re uehiculi agatur, vel non agatur, ueluti cum
equo dūtaxat, vel certum pondus uehatur, vel
certa res portetur, vt l. modum. ff. de ſerui & l.
5 ſi cui. in princ. ff. quemad. ſer. amit. ¶ Quæ autē
ſit differentia inter actum & viam, vide per gl.
inſt. de ſer. §. uia & in l. j. §. j. ff. de ſer. ru. præ. &
6 dicetur in ti. ſequenti circa princ. ¶ Tertio vi
deamus, quanta latitudo actus eſſe debeat, & di
cendum eſt, Aut latitudo non eſt demonſtrata,
quia de ea nihil eſt dictum & tunc arbitrio iu
dicis ſtatuenda eſt, vt l. certo generi. §. latitudo
actus non degiata, deſignatur per iudicem, nō
per l. quod ſecus eſt in uia & l. viæ latitudo. eo
dē ti. de quo dicā in ſequenti tit. cir. prin. Qui
bus adde quæ dixi ſupra. tit. proximi. ver. itē que
ro quanta debeat eſſe latitudo itineris, & verſi.
7 præcedenti. ¶ Sed quid ſi tam anguſti loci de
monſtratione facta ſeruitus actus conceſſa eſt,
vt neque uehiculum, neque iumentum per il
lum locū perducere poſſint, erit actus vel iter
& uidetur quod non ſit iter, quia illud non fuit
conceſſum. Item nec actus, quia eſt cōtra natu
rā illius ſeruitutis, vt l. iter actus ff. de ſer. ruſt.
præ. Vnde dicitur illud, Quod potui, nolui, qd
uolui adimplere nequiu, vt l. multum inter
eſt. C. ſi quis alie, vel ſi. & in c. cum ſuper abba
tia. extra. de offi. de leg. cū ſi. dic quod debetur
iter, & nō actus, vt eſt caſus in l. ſi tam anguſti.
ff. de ſer. de quo dic vt ibi per Do. & plenius in
ti. de ſer. viæ. & in ti. ſequenti. ¶ Quarto princi
paliter quæro, an habēs ſeruitutē actus in fun
do, poſſit agere, id eſt, vt ſeruitute actus, qui p
quamlibet eius partem, & aliquando per vnam
aliquando per aliam, dic vt habetur in l. ſi cer
to generi. §. ſi totus. ff. de ſer. ruſt. præ. & ut ple
ne dixi in ti. præcedenti. ver. quæro nūquid ha
9 bēs ſeruitutem itineris. ¶ Item ad quē ſpectet
electio actus, quando ſine vlla loci determina
tione conſtituitur, an ad conſtituentem & eius
heredē, an illi cui ſeruitus actus eſt conſtituta?
Vide quæ dixi in præcedenti l. in 9. q. prin. & in
ti. præcedenti, ver. quæro etiam quid ſi legatū.
10 ¶ Quæro quinto, quid ſi per certum locum
quis actum alicui ceſſerit, an poſſit poſtea uel
plurib. per eundem locum actū cedere? Dic re
gulariter quod ſic per l. qui per certum. ff. com
munia præ. & per l. 2. §. j. ff. de ſer. ruſt. præ. per
l. Lucio ff. de aqua quoti. & æſti. quod declarā
vt dixi in ti. præcedenti, ver. quæro circa præ
11 dicta. ¶ Quæro ſexto, circa amiſſionem ſeruitu
tis actus, vni actus debebatur, vt uehiculis triū
generum uteretur, & alio genere fuit uſus, vel
ſi amplius, quam licuit, uſerit, vel ſi latiore

actu uſus ſit, aut ſi plura iumenta egerit, quā
licuerit, an per hoc ſeruitutem amiſerit? Dicaſ
quod non. & idem in ſimilibus, in quibus. quis
plus facit, quā ei licuit, non tamen propter
hoc ei plus conceditur, quā padum eſt in ſer
uitute habere, vt l. ſi cui. in princip. ff. quemad.
12 mo. ſerui. amit. ¶ Item ſi fundus debet ſeruitu
tem actus, & pars fluminis occupatus eſt, &
poſt ea alluione reſtitutus, an ſeruitus amiſſa
in priſtinum ſtarum, reſtituatur? Vide l. locus.
in princip. ff. quemadmo. ſer. ven. & quod laſe
ſcripſi in tit. præced. verſicu. item not. quod ſi
13 fundus. ¶ Item locus debens ſeruitutem a
ctus, eſt aquis inondatus, an teneatur dominus
fundi pati, quod poſſit ille cui ſeruitus debetur
agere in alia parte fundi? Vide quod plene ſcri
ph in ſeruitute præcedenti. verſicu. ſed quid ſi
locus debens ſeruitutem. Cetera circa iſtam
materiam vide quæ dixi in tit. præcedenti, quia
multa contraria ſunt inter iter & actum, vt ibi
patere poſſeſt & vide etiam quæ dicuntur in ti.
ſequenti, vbi plura quæ dicuntur de uia, conue
nient huic ſeruituti.

De ſeruitute uiæ. Cap. 3.

- 1 Via eſt ius eundi, agendi, & ambulandi.
- 2 Via & actus an inter ſe diſſerant.
- 3 Strata quid proprie ſit.
- 4 Via latitudo quæ nam ſit, quando uia ſeruitus pro
miſſa fuerit.
- 5 Pedit mensura quænam ſit.
- 6 Via uel ſtrata latitudo, in quæ ſeruitus non debe
tur, quæ nam ſi.
- 7 Seruitus una uel plures, quando dicitur, & quomo
do cognoſcatur.
- 8 Fundorum dominantium ad pluralitatem plures
ſeruitutes reſultant, etiam ſi unus tantum fun
dus pluribus ſeruiat.
- 9 Seruitus una uel plures ſi cognoſcantur, quæ uti
lias reſultet.
- 10 Via caput, & ſinis, & medium, & latera quo in
loco eſſe diſcantur.
- 11 Aedificium iuxta plateam auctoritate publica ſi
deſtruatur, an platea ampliatur, & utrum uia
iuxta illud ædificium deſtrictum deſinat eſſe,
& incipiat eſſe platea, an uia remaneat, ſicut e
rat primo.
- 12 Statuū ſi dictauerit, quod in platea poena duplici
tur, ubi platea ſit, & incipiat.
- 13 Via media quæ dicatur.
- 14 Via caput quantum ſpatium occupet, quantum pes,
ſeu ſinis, & quantum medium.
- 15 Via meſuratio unde incipere debeat.
- 16 Via quod duplex eſſe dicatur.
- 17 Regalia quæ proprie dicantur.
- 18 Viam eſſe publicam ad probandum quid requira
tur.
- 19 Via publica an unicuique iure licitum ſit, & duce
re currum, uel planſtrum, aut lapides.

Barthol. Capol.

- 30 Ius emendi per viam publicam an praesentibus possit.
- 31 Via publica cuius sit.
- 32 Loca publica an vendi vel alienari possint, & per quem, & quomodo.
- 33 Civitas Padua non possit facere aliquod statutum, nec aliquid aliter sine Venetorum licentia, apud quos omnis administratio existit.
- 34 Via publica an privato licitum sit aquam simpliciter ducere, vel per conductum lignum, vel lapideum.
- 35 Ponticellos seu pontes facere an supra viam publicam licitum sit.
- 36 Via publica an per privatum aliquomodo occupari possit.
- 37 Via publica an claudi possit.
- 38 Domus vel fundus, qui undique sunt, si unius tantum essent, an ille solus viam publicam claudere possit.
- 39 Viam publicam si quispiam impediatur, vel claudatur, an contra claudentem, vel impediendum agi possit.
- 30 Via si aliquis clausuram, an propria autoritate clausuram frangere valeat.
- 31 Via publica, quae est in una contrata, si claudatur, an alius de alia contrata, cuius parum aut nihil interest, agere possit, ut dicta clausura destruat.
- 32 Via publica duarum communium si sit, per quam eam currus communis utriusque, cui ex dominis territorij applicanda sit.
- 33 Statuto si caveatur, quod vulnere in via publica magis puniatur, quam si alibi vulnere, & aliquis percussus in via privata, per quam tamen iter publice fiebat, an puniatur, ac si in via publica vulnerasset.
- 34 Statutum si sit, quod si quis fundum venderit, coherens seu confinis aut collateralis idem precium praesentare possit, & fundum venditum ab emptore vindicare, si aliquis fundum vendat, & vicinus, qui habet alium fundum propinquum via tamen publica interveniente, iugore dicti statuti precium praesentare velit, an possit.
- 35 Federicus Imperator condidit quandam legem Graecam, quae ius prothomiosis vocatur.
- 36 Via communis si ad castrorum fontes existat, ad cuius iurisdictionem praedia pertinere praesumatur.
- 37 Fundum vel domum si quispiam legaverit, vel vendiderit, an concessum videatur, quo lex fundo exteriori, vel vendenti viam habere debeat, vel si duo fratres sint, aut socij, & unum fundum dividant, an in dubio actum videatur quod unus per alterius partem viam habere debeat.
- 38 Via publica si a quo mandata, aut aliter destructa fuerit, an per vicinum fundum iri possit.
- 39 Viam publicam si quispiam in viciniam agrum reiecerit, an is, per cuius fundum via publica facta sit, contra ipsum agere possit.
- 40 Via reiecta actio quae competit, & quae etiam necessaria sunt ad hoc ut competere habeat.
- 41 Via reiecta actio propter quid competere dicatur.
- 42 Via reiecta ut moveatur, si agatur, quid iurii.
- 43 Egerit si quispiam contra vicinum suum, qui viam publicam in fundum suum reiecit, & per viam reiectam actionem interesse suum consecutus fuerit, an postea viam claudere possit.
- 44 Viam privatam si quispiam per vicinum sui fundum reiecit, nunquid actione privata agatur.
- 45 Via reiecta in actione quomodo libellus formari debeat.
- 46 Via reiecta in actione quomodo actor & reus positiones formare debeant.
- 47 Viam munire vel reficere an quilibet teneatur.
- 48 Clerici ad viarum reparationem an teneantur.
- 49 Gabella pro plaustris & curribus, quae pro via refectione ad portam soluntur, si imponatur, an ecclesia teneatur.
- 50 Civitas vel villa si de novo viam facere velit, & omni rebus pro viis vel pontium expensa imponere voluerit, an etiam ipsi ecclesij imponi possit.
- 51 Via ad refectionem an scholaris, vel qui domum conduxit teneatur.
- 52 Emphyteota seu luellarius an viam publicam ante domum emphyteoticam reficere teneatur.
- 53 Insinuarius an ad viam refectionem teneatur.
- 54 Maritus, qui fundum dotalium iuxta viam publicam habet, quae refici debet, an ad ipsam refectionem teneatur.
- 55 Domo aliqua si quispiam gratis habitet, nunquid ad viam refectionem teneatur.
- 56 Viam an quis reficere teneatur, si prius domum cedere voluerit, quam iuxta viam habet.
- 57 Via publica si destructa non fuerit ex antiquitate vel casu, sed aliquis ipsam exaravit, seu aliter destruxit, an ipsi vicini teneantur.
- 58 Viam si quispiam destruxerit, & non habeat unde solvat, an vicini ipsam reficere cogantur.
- 59 Viam publicam si quispiam reficere noluerit, an possit & quomodo.
- 60 Statuta de refectione via loquentia an purgationem comprehendant, & quid purgare dicatur, & quomodo etiam libramentum capiat.
- 61 Viam publicam qui purgare teneatur, quid facere debeat.
- 62 Viam publicam si quispiam reficere noluerit, & ab alio impediatur, qua actione in impediendum agatur.
- 63 Interdictum de via publica ad hoc, ut contra impediendum reficere compellat, quae necessaria sint.
- 64 Interdictum de via publica quomodo libellus formari debeat.
- 65 Interdictum de via publica quomodo actoris & rei positiones formari debeant.
- 66 Via publica si quispiam aliquid ponat, vel edificet vel immittat eo casu, quo non potest, quo in re contra ipsum agatur.

67 Inter-

- 67 Interdictum de via publica siue sit vnum, siue duo, quæ necessaria sint ad hoc ut ista interdicta denentur.
- 68 Via qualiter publica, vel priuata, aut vicinalis dicatur.
- 69 Libellus in interdicto quando quis ædificabit in viam publicam, vel aliquid immisit, aut ædificare vel immittere velit, quomodo premittitur.
- 70 Positiones actus & rei in tali interdicto qua forma formari debent.
- 71 Via publica ire, & agere, & plaustrum ducere, cum regulariter concessum sit, si quis ab aliquo qui prohibere non potest, impediatur, quo remedio ei succuratur.
- 72 Libellus in interdicto ut liceat ire, agere, &c. quomodo formari debeat.
- 73 Positiones in interdicto, ut liceat, &c. quomodo formari debeant.
- 74 Pedagogi qui colligunt ab his qui per viam publicam vadunt, an de iure possint prohiberi exigere, & colligere.
- 75 Via de publica in actione an procurator constitui possit.
- 76 Actio de via publica an fideiussor accedere possit.
- 77 Libellus quo super via priuata formari debeat, quæ do dicitur, quod via seruitutis debetur.

VIA est tertia seruitus rustica, quæ sic dicitur. Via est ius eundi, agendi, & ambulandi. l. j. §. via ff. de ser. rust. præ. & mlti de ser. in duobus titulis præcedentibus in prin. & iter & actum via in se continet, ut dicitur in dictis iuribus. Et licet sint tres seruitudes diuersæ separatae, tamen via continet in se iter & actum cum commoditate, quod declarat, ut dixi, de actu continente in se iter, in tit. præcedenti, circa prin.

2 Et ex hoc videtur inferri, quod nihil plus inueniatur in via, quam in actu, & sic nulla sit inter illas seruitudes differentia. Tu tamen dicas contrarium, videlicet quod imo sunt aliquæ differentiae, & quod plus inueniatur in via quam in actu. prima differentia est, quia qui habet viam, potest trahere erabæ, & lapides, & rectam ferre hastam, quæ non permittitur haberi alicui, ut l. qui sella. §. j. & §. qui viam ff. de ser. rust. præ. & vide quæ dixi in tit. præcedenti. in 2. q. prin. ante fi. Secunda differentia est, si via latitudo non fuit designata per partes, tunc tanquam incerta non est in actu, ut l. via latitudo. & l. via constituit in prin. & l. certo generis §. latitudo. ff. de ser. rust. præ. & voluit gl. in

3 l. j. §. via. co. tit. & instit. eod. §. via. Pro plena declaratione autem huius materie, quia videmus quid sit via, quæ primo quid sit strata & die quod est via matonata lapidibus viuis vel coppis: ut l. j. §. viam ff. de via pub. & iti. pu. fru. & ibi hoc no. Bart. qui dicit, quod in ciuitate Perusij appellatur via regalis vel consularis. & sic diste reuita inter viam & stratum: ut probatur in l. ab sit. C. de priu. viz. Aug. lib. 11. & ibi hoc etiam not. Bartol. qui dicit istud esse utile ad statutu, dicens quod committens maleficium in strata pœna dupli punitur. Nam si accusator dicit

maleficium esse commissum ei in via, non concludit pœnam debere duplicari. ut l. j. §. docere. ff. vi. bon. rap. quod not. ¶ Quæro secundo, quæ sit viæ latitudo, quando seruitus viæ promissa est? dic quod aut constituens seruitutem designauit eius latitudinem: & illa erit, & poterit constitui, quod sit latior 8 pedibus, & angustior, nisi modo eam latitudinem habeat, qua vehiculum ire possit: loquimur iter erit, non via, ut l. via constituit in prin. ff. de ser. rust. præ. & l. certo generis §. latitudo. ver. in via aliud. co. tit. & l. si tam angust. C. de serui. & vide quæ dixi in tit. præcedenti. sed quid si tam angust, aut nulla latitudo per constituentem seruitutem designata est? & tunc per l. designatur, quoniam viæ latitudo ex 12. Tab. in porrectum, id est, directum 8. pedes habet in austrum, id est, ubi flexum est in angustis: ut l. via latitudo. ff. de ser. rust. præ. & no. gl. instit. co. §. uia. ¶ Per vero est mensura, secundum Isidorum, quæ debet intelligi in dubio spatium quinque digitorum: ut est gl. no. in 17. q. 3. sicut antiquitus. & no. Bal. in l. j. ff. si quis cau. & ibi per Doc. & Albe. de Rosa. in l. 2. circa prin. C. de his qui ad eccl. confu. & Saly. in l. j. in ante pen. q. C. de interdi. & dixi in l. 3. in prin. ff. de interdic. ubi posui de multis generibus mensurarum & ponderum, & ibi dixi, quod digitus est minima pars agrorum mensurarum, & quod vnica habet tres digitos: dic ut ibi. ¶ Quæro tertio, quæ sit aut esse debeat latitudo viæ vel stratae, in qua seruitus non debetur? dic aut esse via priuata vnus, quod potest esse, ut l. 2. §. uia pu. ff. ne quid in loco pub. & ista erit per voluntatem domini, quia in re sua quilibet est moderator & arbiter. l. in re mandata. C. man. aut est publicæ: & tunc debet esse secundum consuetudinem vel statuta loci, ut l. j. cum gl. & l. in interum. C. de ædifi. priu. & l. 2. in prin. cum gl. in ver. lege. ne quid in lo. pu. facit gl. in l. qui luminibus. ff. de ser. vrb. præd. aut nulla apparet consuetudo, & tunc aut dominus ciuitatis, vel populus, vel eæ agentes uolunt statuere latitudinem viarum, & possunt: ut l. prohibere. §. plane. ff. quod ut aut clam. alias in dubio standu est determinationi actoris. l. via latitudo. ff. de ser. rust. præ. Et adde prædictis, quod licet pertineat ad decorem ciuitatis, ut viæ & stratae sint latiores & ampliores: tamen quandoque deterius est, ut probatur in l. j. §. via. ibi, latior. ff. de uia pu. & iti. pu. ref. & ibi hoc vult Bar. & Iudith, quod ipse vidit in ciuitate Cali, cum ibi essent multæ viæ ample, imposita fuit necessitas omnibus circumhabitantibus occupandi & restringendi eas. Ratio, quia quando transitus erat in ciuitate propter nimiam latitudinem, ciuitas reddebatur debilius ad defendendu eam, propterea dico quod ciuitas Ianuæ reputatur fortior ex eo quod habet vias, & stratas valde strictas. ¶ Quæro quarto quando dicatur vna seruitus uel plures, & quomodo cognoscatur. hoc ordinatè examinatur plene in l. nam satis. §. j. in gl. mag. ff. quæ ad. ser. amit. Tu aut in hoc sic distingue per tres casus principales, quandoque debetur seruitus ab uno uni, quandoque ab uno

uno pluribus, quandoque pluribus. vni. Primo casu, quando debetur seruitus ab uno fundo uni alteri tantum fundo, tunc subdistingue, aut isti fundi remaneant diuersi & diuisi, & non habet dubium, quod unica seruitus actiue & passiue, ut patet ex his quae ibi dicuntur, aut fundus debet seruitutem esse diuisus per dominum, & tunc ubi prius erat una tantum seruitus viae, nunc erunt duae, ut l. via. ff. de ser. & no. per gl. in d. l. nam satis. §. j. in ver. debita. facit l. via constitui. §. quacunque. ff. de ser. ru. prae. licet in contrarium faciat d. l. una est via. cuius intelligenda dicam in tertio casu principali. Aut fundus ille, cui seruitus debetur, diuiditur in duas, puta regiones: vel quia dominus vendit una eius partem: & idem, quia illa quae erat prius ab initio via tantum seruitutis, nunc spargitur in duas: ut l. via constitui. §. quacunque. nec potest queri qui prius vnam, nunc autem plures seruitutes debet, quia in alio releuatur. Nam ante diuisionem vel conditionem partis, etiam per vnam partem seruitus retinebatur: ut d. l. nam satis. §. j. in prin. & d. l. est una via. quae non est post diuisionem vel venditionem partis fundi dominantis, quod non videtur parte una diuisa vel alia ultimo tempore illa amittitur nec per aliam partem qua usus est, seruitus retinetur. ex quo sunt effectus plures seruitutes viae: & per hoc allego gl. in d. l. nam satis. §. j. in gl. ma. circa principium. ver. si autem diuiserunt & fundum dominantem. Secundo casu principali, quando debetur seruitus ab uno pluribus, tunc subdistingue. Aut hi plures diuiserunt omnem fundum, dominum non diuiserunt. una est seruitus, cui vni tantum praedio, & ab uno tantum debita fit. ut dixi §. in l. casu, in prin. & licet fundus dominantis sit plurium dominorum, tamen ex quo est indiuisus, dicitur unus, & non plures: & magis consideranda conditio fundi, quod vnicus est, quod pluralitas dominorum: quia seruitus non debet personis dominorum, sed ipsi fundo: ut est text. in l. 2. §. j. si fer. v. & in l. vnus ex focis. ff. de ser. ru. pr. Si vero diuiserunt fundum dominum, tunc illa seruitus, quae erat prius una ab initio, spargitur in duas: ut d. l. via constitui. §. quacunque. de ser. ru. pr. & l. pe. ff. de ser. & ita gl. ma. circa prin. quae subdit, quod dominus praedij seruientis non poterit hoc conqueri: quia in alio releuatur: iuxta l. cum qui. in prin. ff. de iurei. nam ante diuisionem etiam per vnum locum seruitus retinebatur, ut d. l. nam satis §. j. in prin. in ver. amiseris. sed post diuisionem retinetur. sed vnusquisque sibi vsurpat & deperdit. & hoc vult etiam gl. in d. ver. amiseris. & idem multo magis dicendum est, quod debetur seruitus ab uno fundo pluribus. ab initio diuisis tempore constitutionis seruitutis, ut l. si aedes meae. in prin. ff. de ser. ru. prae. & idem quando fundi dominantes erunt diuisi & eiusdem dominii, ea ratione. Ex quo non quod ad pluralitatem fundorum dominum plures referantur seruitutes, et si vnum tantum fundum pluribus seruiat. ut ibi & hoc est non do. Pau. in l. vna est via. de ser. ru. pr. Tertio casu principali, quando debet seruitus a pluribus, vni, tunc esse subdistingue: Aut plures domini fundi seruientis non diuiserunt suum fundum seruientem, & erit una tantum seruitus, ut dixi in c. praee. no. gl. ma. in d. l. nam satis. §. j. Aut diuiserunt: & tunc aut diuiserunt per longitudinem,

aut per latitudinem, sicut gl. in d. l. nam satis. §. j. quod totius longitudo viae vnusquisque dominorum fundi seruientis partem habeat in prin. vlt. ad si ita quod veniat vsque; ad fundum dominantis per latitudinem, tunc debet fieri diuisio, quod vnus solus via solidam habeat passiuam, vsque; ad certum terminum aequaliter vel inaequaliter positum: & alter ab eo vsque; ad finem. ita quod per unum tantum ex eis sic diuisis immediate perueniri ad fundum dominantis. & istud teneas: licet gl. in d. l. nam satis. §. j. ponat etiam aliam opinionem. quae in effectu est eadem, sed non ita clara. Primo casu, quando plures domini eiusdem fundi seruientis diuiserunt fundum seruientem per longitudinem: & tunc subdistingue: quia aut seruitus debebatur ab illo fundo communi nunc diuiso, & certa & determinata parte illius fundi, aut inde terminata, ita quod per quolibet partem fundi ire possit, & eam partem vertere: quia actum fit, ut possit ire, modo per vnam partem, modo per aliam, si seruitus debebatur in certa & determinata parte fundi. Et tunc dicitur secundum gl. in d. l. nam satis. §. j. Quod si tantum spatium est in cuiuslibet praedio, quod sufficiebat ad viam, & erunt duae seruitutes, perinde ac si in duobus fundis constituta essent ab initio. Aut non est tantum spatium: & tunc vna tantum seruitus remanebit, sed mihi videtur, quod hoc non sit bene dictum, quando tantum spatium relinquitur in cuiuslibet praedio, quod sufficiat ad viam. nam tunc non possunt esse duae seruitutes viae, sed vna tantum: quia si seruitus est constituta in certa determinata parte fundi contra duorum & plurium, & postea diuiditur ille fundus: si illa pars in qua est constituta seruitus, remanet in vna parte fundi assignata vni est dominus, illa pars fundi sola debet seruitutem, & ceterae partes debent esse liberae, cum per illas partes fundi etiam dum esset contra, non possit ire, quia liberae erant. ut est text. in l. certo generi. §. si totus. vers. ac si iter. ff. de ser. ru. prae. Aut seruitus debebatur muro contra, ita ut per quolibet partem fundi viam haberet. & ut et vertere posset, non facta diuisione, eundo per vnam partem, retinet seruitutem in omnibus partibus: cum facta sit diuisio, sunt duae. Et perinde obseruatur, ac si in duobus fundis a principio duae seruitutes essent constitutae: ideoque potest altera amitti tempore, altera vsurpari: nec lugeat rus, cui seruitus debebatur, quod facta duorum fundi seruientis conditio sua sit facta deterior, cum prius, id est ante diuisionem, vna parte viendo totius fundi retinet seruitutem. quia hoc ei commodum deuenit, ut duas nunc habeat vias, & eam commoditatem. ita dicit gl. mag. in d. l. nam satis. §. j. in fi. Pro hoc facit ille. §. j. circa prin. ibi, nec fit illa iniuria: ut l. eum qui in prin. ff. de iurei. & quod dixi etiam in j. & in casu principali. Secundo casu, quando plures domini eiusdem fundi seruientis diuiserunt ipsum per latitudinem: & tunc remanet vna tantum seruitus. sicut si a principio constituta esset seruitus vni fundo per plures fundos continuos, ita ut vnus tantum eorum, sit contiguus, dominanti, & alii sint adiuicem contigui iuxta l. tria praedia. ff. de seruit. rust. praee. Nam hoc casu vna tantum esset seruitus, quae debetur vni fundo, licet per plures

plures fundos eo modo, ut dictum est, debeatur. & ite est casus quæ ita intelligo in l. vna est via eo. ti. & hoc intelligi siue seruitus sit constituta in his duobus casibus proximis, in vna certa parte siue indeterminata, ita quod possit variari. Et ratio diuersitatis quaeritur: quod sit diuisio per latitudinem, est una tantum uia: & quæ sit per longitudinem, sunt plures & quia quædo per latitudinem sit diuisio in certa parte, quæ proxima est fundo, cui seruitus debebatur, non potest esse seruitus, nisi esset et in sequenti. nam in iusticiis prædij medij prædij impedit seruitutem. l. qui sella. §. si. ff. de ser. vr. prædio. ideoque vnum ius sine altero esse non potest, merito in vnum corpus & animam creantur. Vbi vero per longitudinem facta est diuisio, nullum medij prædij impedit seruitutem: & in vna parte potest consistere seruitus, etiam si non sit in altera, ideo duo merito appellati possunt. secundum gl. in d. l. nam satis §. j. post medij. ff. quemad. ser. am. Et per hoc habetur clare, quomodo possit cognoscere an vna sit via seu seruitus vix, an vero duæ uel plures, quod bene not. quia est multum utile hoc scire. j. Vicinas autem huius inuestigationis est multiplex. Prima, quia si est vnica tantum seruitus, potest pro parte vtendo tota retineri, & non potest in vna tantum parte præscribi. Sed si duæ sunt, & vna non utimur: illam perdimus, & non aliam: & sic vna tantum potest præscribi sine altera: ut l. vna est uia. ff. de seru. rust. præ. & d. l. nam satis. §. j. in prin. & ibi etiam non per gl. aliquando tamen salit ista regula, quod per partem tota seruitus retineatur, quia in quibusdam iuribus episcopalibus potest præscribi ita, quod non præscribatur in alijs: ut in c. dilectis in fi. extra de capel. mo. & vide gl. in ver. & historia. & quod ibi no. in c. auditis. extra de præscriptio. Item est utile propter interpretationem: quia si sunt duæ uix, interruptio facta in vna, non extenditur ad aliam, item potest esse utile, si ex forma statuti deberet solui certa gabella qua qualibet seruitute uix acquisita, quia si essent duæ dupliciter areretur gabella. Item potest esse alia utilitas, quia si statum disponit, quod quicunque terret per fundum aliteris cum plauistro uel curru debeat pro qualibet uice condemnari in x. libris. Nam si quis iuerit cum plauistro per plura prædia continua per latitudinem primo ex transuerso directur tamen semel fuisse, & una tantum poena x. librarum debet condemnari: quia vna tantum est via, quam semper ad hoc consueui allegare: secus si iussit per plura prædia, non ex transuerso, sed incipiendo à capite eorum sic per longitudinem, quia tunc quot prædia, toties reputatur fuisse, & debet poena multiplicari secundum numerum prædiorum. quod singulariter no. & tene menti. j. Quæro quinto, in quo loco dicatur esse caput uix, & finis, & medium & latera. de capite dic. quod dicitur ille locus, per quem in illam uiam ingrediamur, iuxta illud, in capite libri scriptum est de me. Appellatur enim caput libri illam partem, per quam ad

ipsum librum legendum ingredimur, ad le. q. ff. not. ff. sol. mat. super rub. ubi no. quod non est caput libri: ut ff. ad l. Falci. l. quærebatur super illo verbo, tres partes. facit etiam l. prædij §. balneas ff. de fun. inst. & l. quod conclaue. ff. de dam. insec. Sed si contingeret ut per omnes partes ipsius esset ingressus: tunc caput illud & principium deberet dici, quod est versus meridiem: pes vero, qui est versus septentrionem, secundum Bar. in tra. de insula uer. quod mediam partem fluminis tenet. ubi plene examinatur, quando dicatur caput & finis fluminis, & ecclesiarum, & aulæ, scholæ, & prouinciæ, & similium. ubi omnino uide, & uide omnino plene p. Bal. in rub. ff. de re. di. in xj. col. in ner. & est notandum quod agri. Vel etiam dic. quod si est vna superior, ibi dicitur caput. pars inferior dicitur pes, & finis, secundum Bar. in d. tra. uer. quod si vno latere. ubi declarat quæ dicatur pars superior, & inferior. Et prædicta sunt uera, nisi ex consuetudine loquendi & intelligendi aliter intelligeretur. arg. l. j. §. j. ff. ne quid in flu. publi. coniuncta l. librorum. §. quod tamen Castius de leg. iij. & l. Labeo. & quod ibi uoluit Bar. ff. de fi. vi. dic. quod ille locus dicitur finis uix, per quem eximus, uel qui est inferior, uel versus septentrionem, uel secundum consuetudinem prædictam. Item dicitur finis uix, quando intrat in alium locum, puta plateam uel alium similem: ut probatur in l. fin. ff. de loco & rei pu. ibi, exitum a mare aut in urbem aut in flumina publicam. aut ad aliam uiam militarem habent, &c. & ibi hoc uoluit Bar. m. l. si. ff. de ser. rust. præ. & ibi etiam Bar. j. Et ideo dixi Bar. in d. l. si de itin. pub. quod habuit quoniam de facto, uidelicet iuxta plateam destruitur aliquod ædificium auctoritate publica, an platea ampliatur, & uerum uix, quæ est iuxta illud ædificium destructum, desinat esse, & incipiat esse platea, an remaneat uia, sicut erat primo. j. Et hoc quaeritur propter statuta, quæ dicunt, quod in platea poena duplicetur. dicit Bar. quod illa incipit esse platea. nam statim, quod illa uia intrat plateam, finitur. & dicit quod ita bis de facto iudicauit. Item dicit in dicta l. si. ff. de ser. rust. præ. lior. quod ista quaestio fuit Tuderit tempore Papæ Benedicti, quando fuit destinata quedam ecclesia, quæ habebatur iuxta secundum stratum. de ista ecclesia facta est platea. commissum fuit maleficium in illa strata: quærebatur an deberet puniri tanquam commissum in strata, an tanquam commissum in platea. Et dicit, quod allegauit dictam l. fin. & ff. de itin. public. §. finali dicebat per illa iura, quod statim cum strata intrat plateam, finitur, & non appellatur amplius strata, sed confunditur cum platea. & ita etiam occurrit ipsis. j. De media uia dic. quod medium uix potest considerari duobus modis: Vno modo per longitudinem uix. & tunc medium dicitur una linea diuisibilis, quæ dicatur à medio capitis uix usque ad medium finis eiusdem uix ducendo lineam semper, ita quod æqualiter distet ab vno tamen ab vno latere

a Interrup. ita sit contra præscriptionem rei item corporaliu. re. est no. extra de præsc. auditis in fi. Et an interruptio præscriptionis fiat per missionem i possessione ex cā iudicati. & an g mittitur ex cā iudicati, possideat, dic p. Bar. in l. a diuo Pio. §. si super reb. ff. de re. iud.

Barthol. Capol.

latere viæ, quantum ab alio, vel etiam si ducatur vna chordula similiter à capite vsque ad finem arg. §. insula. cum ibi not per gl. quæ incipit, quod poterit sciri. de rerum diu. & l. nō solum. §. sed probari. cum gl. ff. de no. oper. nun. Alio modo potest considerari medium viæ per latitudinem ex transuerso viæ. & tunc medium dicitur propriè ille punctus, siue linea indiuisibilis, quæ est in medio per transuersum viæ distans tantum ab vna extremitate capitis, quantum ab alia extremitate finis, per dicta iura. si diceretur, à capite vsq; ad medium agri liceat Titio ire, intelligitur à linea indiuisibili, quæ est in capite vsq; ad lineam indiuisibilem, quæ est in medio, secundum Barto de insula. ver. videamus ergo quantum spatium. † Sed pro declaratione prædictorum quæro quantum spatium occupet caput viæ, quantum pes seu finis quantum medium. Bar. format istam questionem in præallegato versu. & dicit qd punctus siue linea indiuisibilis, quæ est in capite, potest dici caput. l. j. §. caput. ff. de aqua quotidiana. & asti. eodem modo potest dici pes siue finis medium autem dicitur ille punctus, siue linea indiuisibilis, quæ est in medio distans tantum ab vna extremitate, quantum ab alia. Et intelligit hoc glo. insitu. de rer. diu. §. insula. dum dicit, hoc scilicet esse in medio potest apparere, accepta chordula, & facto puncto in medio. qd dicit satis sibi placere, si materia, de qua tractaretur, hanc interpretationem pateretur: vt si dicatur, à capite usque ad medium agri liceat Titio agere, intelligi à linea indiuisibili, quæ est in capite vsque ad lineam diuisibilem, quæ est in medio: per dicta iura. Sed sæpe sermo non patitur hanc interpretationem. Si enim dicatur, si quis inuenitur per caput plateæ cum curru vel vehiculo, do. x. stadia terre à capite fundi. certe de puncto vel linea indiuisibili nō potest intelligi. per illam enim non potest iri, nec in ea possunt x. stadia terre esse. Aliter enim intelligendum est, & ideo dic, quandoq; extremitates sunt distinctæ & limitatæ, & tunc vna dicitur caput seu principium: alia dicitur pes seu finis, & quicquid est inter illas duas extremitates dicitur medium: vt l. si ædes. ff. de seruitu. rust. præd. l. tria prædia. ibi, per mediumq; fundum. ut l. more Romano. ibi, lue media ff. de seru. & C. de iudi. aut. ad hæc. cum simul. Quandoque extremitates non sunt distinctæ: & tunc dic, quod totus ille locus debet diuidi in tres partes: vna dicitur caput, secunda dicitur medium, tertia dicitur finis, quādoq; tamē cōtingit, quod locus de quo agitur, habet multas distinctas partes, & distinctio accipitur vt totum: vt ecce planum Tyberis est distinctum per præd. a mutorum: & in statutis dicitur, si aliquid factum fuerit in capite plani Tyberis, vel in medio, aut in fine: tunc enim considerat per statuta illud planum, vt totum unum integrum, ideo esset faciēda diuisio in tres partes, vt s. dixi. & de ista materia, qñ dicatur principium, medium, & finis, vide per text. gl. & Doct.

in l. j. §. j. ff. si quis ius di. non ob. in glo. mag. & per Bar. in tract. de insula. in versu & quid si ex uno latere cum inij. col. se. vt ad primam figur. 15 quæ hic non refero breuitatis causa. † Quæro sexto, vnde debet incipi mensuratio viæ. Dic non à porta ciuitatis seu municipij, sed à continentibus edificijs: ut in l. mille. ff. de ver. sig. & noluit Bar. & Doct. in l. j. ff. si quis cau. ubi etiam ponunt per quam viam debeat fieri 16 mensuratio: dic ut ibi. † Quæro septimo principiter, quod duplex est via. Dic qd triplex. Nā quædam sunt viæ publicæ, quædam priuatæ, quædam vicinales: ut est tex. in l. j. §. viarum. ff. ne quid in loco pu. & l. si. ff. de lo. & iti. pu. de singulis videamus. Publicas vias dicimus quas Græci basilicas, nostri autem prætorias, alij cōsulares vias appellant. ut §. viarum. & sic not. secundum gl. ibi. qd via prætorias, consularis, & militaris, pro via pub. ponuntur: ut ibi, & d. l. 17 si. & istæ viæ pub. sunt regaliæ in usu seu. † Et dicuntur regaliæ, quæ non spectant nisi ad regē vel principē loci, & ad nō aliū nisi ex regia seu principis concessionem sen largitate pertineat: ut dicit Bald. in d. c. j. in princ. & propterea viæ publicæ appellantur viæ regales. Viam autem pub. dicimus eam, cuius est solum publicum ē: ut l. ii. §. viam pu. ff. de via pub. Item dic, qd via pu. dicitur certū solum limitatum per directum certis finibus latitudinis, & publicatur per principem pro usu publico meandi, vel eundi, qui habet ius publicandi, secundo do. Iaco. de Alu. in c. i. in prin. in ti. quæ sunt regaliæ. Item viæ vicinales quæ in vicis sunt, vel quæ in vicis ducunt publicæ sunt. quod ita verum est, si nō ex collatione priuatorum fundorum hoc iter cōstitutum est: ut d. l. ii. Vicinales quæ, ex agris priuatorum collatione factæ sunt, quarum memoria non existat, publicarum viarum numero sunt: ut l. si. in prin. ff. de lo. & iti. pub. & no. gl. in l. ii. §. vicinales. in fin. in uer. publicas. ff. ne quid in loco pu. & adde quod statim dicam de 18 vicinali. † Et not. sing. quodd ad probandum viam esse publicam, nō sufficit probare per testes, qd publice seu vulgo per omnes itē fuerit per lōgū tps: ut pbat in ii. §. summa cū utilitate ff. de his qui deie. uel effu. & ita et tenet p illū text. excellēs Doc. do. Matth. de Mathe. si. de Bononia in suis notabilib. notabili 93 qd incipit, nō unū dictū singulare. & idē vult ibi Bar. qui dicit per illū tex. nō sequitur, publice itur per talē locū, ergo via via pub. Priuatæ dupliciter accipi possunt, vel hæ quæ sunt in agris, quibus imposita est seruitus, ut ad agrum alterius ducant: vel hæ quæ ad agros ducunt: per quas omnibus commeari licet, inter quas est via cōsularis: & sic post illā excipit eundē viā, iter, vel actus ad villam ducens. hę et quæ post consulerem excipiūt cunctes ad villas vel alios colonias ducentes, etiam publicæ dicuntur, id est, publicam naturam habent l. ii. §. priuatæ ne quid in loc. pub. Puto etiam quodd via priuata dici debeat illa quæ fit per dominum vnius fundi, vel plurimū, si ex suo fundo eā faci-

cit

cir, & de hoc extet memoria: ut not. gl. in l. j. ff. de lo. pub. Item via vicinales etiam priuatæ sunt: ut probatur in d. l. 2. §. vicinales. dummodo extet memoria, quod sint factæ ex agris priuatorum collatione: ut d. l. ff. & ibi hoc not. Barto. Vicinales vero viae sunt, quæ ex agris priuatorum collatio ne factæ sunt: hæc dupliciter accipi possunt. Nam quedam sunt viae vicinales, quæ publicitarum numero sunt: & illæ quæ ex agris priuatis collatione factæ sunt, quarum memoria non existat: vel etiam ubi a publico eius solum relictum est: quia tunc constat eam esse publicam: ut est tex. cum gl. in d. l. ff. in prin. & adde quod voluit Dyn. in l. i. ff. de actio. §. præiudiciales. & quod dixi de via publica. Queda sunt viae vicinales, quæ ex agris priuatorum collatione factæ sunt, quarum extet memoria: hæc priuatæ etiam dicuntur: ut ex tex. cum gl. in d. l. ff. communia. l. 2. §. vicinales ff. ne quid in loco pu. & etiam vulgo consortium seu consortium appellantur. Et est differentia inter has vias vicinales, & militares publicas. Nam viae militares, exeunt ad mare, aut in urbem, aut in flumina publica, aut aliam viam militare exitum habent: Sed viarum vicinalium pars in militares vias, pars siue vltimo exitu inter morit, ut ex tex. in l. i. ff. de lo. & iti. pu. Ex prædictis notari potest qualiter cognoscatur via publica a vicinali priuata, & qualiter super hoc debeat capitulari, & probari: & adde quæ dicam in 9. tribus sequentibus. q. ¶ Quæro octauo circa viam publicam, an sit vicinuius: licet ire per viam publicam, quod ducere currum, vel plaultrum, vel triabem, aut lapides. & dic q. sic: ut l. 2. §. j. ff. ne quid in loco pub. ubi dicitur, quod loca publica priuatorum vltibus deteruunt, iure. ff. ciuitatis, & non quasi proprio cuiusq. Et propterea dixi in q. præcedenti viam publicam esse, cuius solus est publicum. Vnde quidam advocatus hic male libella ut in quadam causa viae, quæ nunc pender, dixit enim viam illam esse publicam, & proprietatem ad se spectare, quod non ne errat. Et quod dixi, quod licet est cuiq. ire per viam publicam, fallit, quando est prohibitum per dominum viae, pura per principem: quia tunc non liceret. Nam domini terrarum possunt prohibere, nedum suis, sed etiam forensibus, venire ad loca sua: arg. l. diuus ff. de ser. rust. præd. & l. heres. ff. de usufruct. lega. & l. si cui. §. Aristo ff. si serui. ven. secundum Bal. qui ita notat singulariter in c. j. de no. for. si in vlt. seu. qui subdit postquam forenses venerunt in territorium alicuius, sicut reliquus populus. & esset contra naturalem equitatem, & bonum publicum si expellantur: facit text. in aut. de quæstionibus in prin. & ita etiam tenet do. Iaco. de Alua. sequendo Bal. in c. j. ad fi. in ti. qualiter iud. va. fide. quod perpetuo tene meci. ¶ Quæro nono, an ius eundi per viam publicam possit præscribi. Et breuiter sic q. non: ut l. viam publicam. ff. de via pu. vnde secundum gl. ibi no. q. si esset aliqua via publica, per quam non fuisset inus per aliquem, propter hoc tolleremus ius eundi per illum tex. & ideo dicit ibi gl. notabilis, q. non potest præscribi via seu ius eundi ad sanctum la-

cob. & si diceremus aliter, multis ire non liceret. & dicit q. hoc est speciale contra regulam C. de præscri. 30. anno. homines. Ve q. est ideo, quia videtur excipere, si alius impedit, q. ius excipit di non tollitur tempore. l. pure. ff. de doli exc. Et subdit ibi gl. notabiliter, q. etiam si per centum annos non itum fuerit fauore publicæ utilitatis non præscribitur. ¶ Quæro decimo, cuius sit via publica. Dic quantum ad vltimum, est priuatorum, non quantum ad proprietatem: ut l. 2. §. j. ibi, priuatorum vltibus deteruunt, iure. ciuitatis, non proprio cuiusq. ff. ne quid in loco pub. facit quod dixi in 8. q. Sed quantum ad alios est dubium: an. si illius tantum ciuitatis vel loci in quo est, vel sub cuius territorio existat: an vero sit ciuitatis Romanæ olim, & hodie principis, vel domini illius ciuitatis, vel loci. Et videtur quod sit illius ciuitatis vel loci tantum, per d. §. j. ibi. iure. ciuitatis. & ita tenet glo. in ver. ciuitatis. in prin. & videtur probari in d. l. 2. in prin. cum gl. in uer. j. quæ exponit l. municipal. & sic præsupponit, quod ciuitas possit super hoc disponere. & est glo. de hoc in terminis, in d. l. 2. §. viam. quæ incipit, ut princeps. in fi. quæ dicit, q. quælibet ciuitas habet iurisdictionem faciendi viam publicam. In contrarium videtur tantum ciuitatis Romanæ, quæ hodie domini aut principis illius ciuitatis vel loci maxime non est recognoscens superiorem, sicut est dominium Venetiarum: quia si via publica est, ergo non videtur posse spectare ad ciuitatem: quia bona ciuitatis alterius, q. Romanæ, abusus dicuntur publicæ: sola enim ea publica sunt quæ populi Romani sunt: ut l. bona ciuitatis. cum l. seq. ff. de uer. sig. Item quia tex. in d. l. 2. §. j. dicere tacite videtur, q. in dubio per excellentiam intelligatur de ciuitate Romana, per §. sed quoties. in infi. de iur. na. & ita videtur tenere glo. in d. §. j. in ver. ciuitatis. in fi. Sed Bart. in d. l. 2. §. j. concordat istas opin. dicens, quod ista non repugnant: nam verum est, quod quælibet via publica principaliter spectat ad ciuitatem Romanam per iura ad hoc allegata. & pro hoc est tex. in c. j. in prin. in uer. ius publi. in tit. quæ sunt regalia & spectant ad regem vel principem, ut dixi §. in 7. q. sed quælibet ciuitas habet ius in via publica ex permissione ciuitatis Romanæ. ut probat in d. l. 2. in prin. ff. ne quid in loco pub. ibi, præter quam l. coniuncta glo. quæ exponit l. municipal. & probatur in l. prohibere. §. plane. ff. quod ut aut clam. facit quod dicitur de iure ciuitatis, quod est approbatum regulariter a iure canonico, in quantum non contradicat. ut 10. di. sine aliorum. & in c. se. norant Caro. in ecclesia S. Marie. extra. de consi. ex quo not. quod quælibet ciuitas videtur habere iurisdictionem faciendi viam pub. & eadem ratione reducendi utam publi. in locis priuatis. ut no. Bart. in d. l. 2. §. j. per glo. ibi. quæ incipit, ut priuatur. & idem no. in ea. l. 2. in prin. & ex hoc Bart. in l. 2. in prin. ff. ne quid in loco pub. dicit, quod fuit de facto de quadam platea, quam commune vendere volebat. & videbatur q. non posset, nisi per prin-

principem: ut l. continuus. §. cum quis. de verb. obli. datū fuit consiliū tale, qd de hoc fieret statutum. si qd vendatur. per illum tex. & per l. prohibere. §. plane. ff. quod vi aut clam. & ibi hoc etiam voluit Bar. in d. §. cum quis. & per omnes
 23 Doct. Sed vt questio ista minus intelligatur, subijcio aliam, videlicet an loca pub. possint vēdi, vel alienari, & per quem, & quomodo. Et videtur primo, qd nullo modo possint alienari: quia non sunt in commercio nostro: vt l. sed & Celsus. in prin. ff. de cōtrahen. empt. & d. §. cū quis. nisi per principem. & noluit gl. in d. §. cū quis. & habetur in l. apud Iulianum. §. fin. ff. de leg. j. vel per regem vt in c. j. in prin. in ti. quā sunt re galia. in contrarium videtur l. 2. in prin. ne quid in lo. publ. & in d. §. plane. Ego in hoc sic puto esse dicendū: Aut est princeps qui non recognoscit superiorem: & non est dubiū, qd per ipsum loca publica alienari possunt. per glo. in d. §. cū quis. per d. l. apud Iul. §. fi. & per l. 2. in prin. de cretore principū tibi concessum est. ff. ne quid in lo. publ. & ita dixi in l. inter publica. in j. q. ff. de ver. sig. Qd fallit, quando alienantur per metum, puta alicui tyranno potenti. ar. l. j. §. quā honorandē. ff. quātū rerum ac. non da. & tenet Bar. in d. §. plane. Secundo fallit, quando alienares aliqua, quorū donator esset in magna diminutione iurisdictionis regni sui: & tunc non posset per c. intellecto. x. de iureiu. Sed si donaret aliqua, quā non diminuunt iurisdictionē, valet, & donatio facta a rege praeiudicaret successori in regno: vt in c. abbate. de re iudic. in 6. & ita tenet Bar. in d. §. prēdiū. Aut iste princeps recognoscit superiorem, & istū xquiparo ciuitati. & ideo dicendū est de eo, qd dicam de ciuitate excepta Romana. aut ergo est ciuitas quā recognoscit superiorem, & tunc subdividingue: aut sunt bona publica quā sunt in patrimonio ciuitatis, & nō in vsu publico. exemplū, sicut sunt molen dina Bononiae. & de istis potest ciuitas disponere pro libito volūtatis, sicut potest quilibet priuatus de re sua. vt est tex. cū glo. no. in d. l. sed & Celsus. in prin. & voluit etiā gl. in d. l. inter publica. vt ibi dixi in 2. q. & idem dicas de quacumque re quā esset ciuitatis in vsu ciuitatis tantū. puta si ciuitas haberet fundum, vel apothecas, quorum redditus venirent in cōmuni: quia possent vendi libere per ciuitatē. Aut sunt bona publica, quā publico vsui sint destinata. huc sunt viae publicae, fori, theatrum, campus Martius, & pratum, vallis. & tunc aut vult alienare ista bona simpliciter, non cōdendo aliquam legem vel statutum. & videtur qd possit condendo legem: vt §. dixi. ergo videtur qd etiam possit alienando: quia contractus factus ab illo, qui habet potestatem legis condendae, habet vim legis: vt habetur in l. Caesar. ff. de publica. & in l. donationes. C. de do. inter vi. & x. & voluit Bar. in l. ciuitas. ff. si cer. pe. & istam opinionem, qd possit ciuitas sine statuto alienare bona publica, tenet Raph. Cu. in d. l. continuus. §. cum quis. de ver. obli. Sed Bar. ibi tenet contrariū, & communiter Doct. & Bal. in l. 2. in prin. ff. ne quid in lo. publ. & in l.

a Licentia.
 An licentia in
 actū registra
 ficiat, si post
 actū sequatur,
 vi de Corneum 2.
 vol. consil. 43 &
 in 4. vol. consil.
 89. inci. uiso. &
 Alex. 2. uol. con
 sil. 62. in 2. col.
 §. 3. prae-suppo
 no.
b Administ.
 Administratio
 legitima & libe
 ra est, qñ quis
 pōt in iudicio
 agere, & conue
 niri, & etiam ex
 tra iudicium de
 aliqua re dispo
 nere facit c. ex
 literis. uer. pro
 bar. & ibi Inno.
 alle. l. 2. in §. 2.
 C. de iu. calum.

prohibere §. plane. ff. qd vi aut clā. & do. Paul. in d. §. cū quis. vbi dicit, qd immo aliquando ne cesset est prius statutum tollere, vel suspendere, antequam perueniatur ad actū contrarium statu to. & hoc videmus cōtinne obseruari, quādo vniuersitas aliquid facere vult contra formā statutorū: quia immo suspēdit statutū, & postea facit actum contrariū. de quo vide omnino per Bal. in l. j. C. ne si. pro pa. & per Canonicas in c. dilecto. x. de prae. ben. & ita feci hoc anno obseruari in collegio Doct. Padua, quod perpetuo te ne menti: quia est optima cautela ad contraueniendū statuti etiam iuratis per illos qui sunt vniuersitatis, vel contra illos qui sunt de vniuer sitate. per hoc tñ non rñdetur ad ar. Rapha. dū dicit, qd talis contractus habet vim legis, & sic perinde est, ac si per l. statutum esset. & ita est communis ego autē teneo opi. Bar. per text. in l. j. in prin. ff. ne quid in lo. publ. vbi vult, qd non sit licitū aliquid in loco pub. immittere, vel dā num dare, in l. hoc est statuto. vt gl. ibi exponit, concessum sit. nec obstat quod dicit Rapha. qd contractus qui fit per illū qui habet potestatem legis condendae, habetur pro lege: quia illud pro cedit, quādo contractus fit super res contrahen tes: vel qñ fit per eum qui potest cōtrahere. sed res pub. de quib. dixi, nō sunt ciuitatis, sed prin cipis. nec ciuitas habet potestatem contrahēdi vel disponendi de eis: quia sibi hoc non est per missum a principe, nisi per viā statuti seu legis: vt dicta leg. 2. in princ. ibi. prae. ter quam leg. Aut ciuitas vult alienare per viam statuti, quia vult facere primo statutum, qd locus publicus efficiatur priuatus, & postea ipsum vendere. Bar. in d. l. 2. in prin. tenet qd possit vt §. dixi. Dominus Pau. de Cast. in l. continuus. §. cū quis. ff. de ver. obli. tenet contrariū, dicens qd si ciuitas recognos ceret superiorem, non posset hoc facere sine licē tia superioris. † Vnde dicit, qd ciuitas Padue nō 23 posset tale statutū facere, nec alienare sine licē tia a dñorū Venetiārū, apud quos est omnis ad ministratio b. l. j. ff. de cōsti. pecu. ego autē firmi ter teneo contrariū, videlicet opi. Bar. per text. cū gl. in d. l. 2. in prin. ne quid in lo. pu. & per l. prohibere. §. plane. ff. qd vi aut clā. quā iura lo quūtur nō solū de ciuitate Romana, sed etiam de aliis ciuitatibus: vt dixi in q. praecedenti. & ideo non debemus iura restringere ad ciuitatē, quā non recognoscit superiorem: quia tunc per inde esset ac si loqueret de ci. Rom. cū qd non est dicēdū. Et ex praedictis infero aliquas cōclu siones. Prima est, qd loca pu. vnius ciuitatis, quē sunt in vsu publico, vt cāpus Martius, plateae, & similia, possūt vendi uel aliter alienari p ciuita tē, in qua sūt, si nō recognoscit superiorem: vel p eius dñm similiter superiorem nō recognoscēte. Secūda cōclusio, princeps, vel ciuitas, vel reco gnoscēs superiorem, potest statuere qd locus pu blicus efficiatur priuatus, & vēdatur, vel ad aliū vsū deputetur. vt d. l. 2. in prin. ibi, decretore principū. Tertia conclusio, per ciuitatē uel d o minū recognoscēte superiorem, non possunt vendi dicta loca publica sine licētia superioris

Quarta

Quarta conclusio, per ciuitatem vel dominum
superiorem recognoscentem, potest fieri statu-
tum sine licentia vel auctoritate superioris, q̃
bona publica suæ ciuitatis efficiantur priuata,
& postea vendantur tanquam priuata. Quinta
conclusio, si concurrat ciuitas, vel dominus cum
superiore in alienando bona publica, vel
in disponendo aut statuendo de eis, præfer-
tur princeps superior, cuius hæc bona sunt,
per c. in princip. quæ sint regalia. Sexta &
vlt. conclusio, p̃t princeps superior, qui nõ re-
cognoscit superiorem alium, tollere ciuitati vel
dominio inferiori potestatem statuendi super
rebus publicis. Et est ratio, quia ex quo illa po-
testas, quam habet ciuitas disponendi de rebus
publicis, procedit aliàs, vt d. l. ij. in
prin. ff. ne quid in lo. pub. p̃t per principem re-
uocari. qm̃ nedum lex p̃t reuocari per princi-
pem, sed et privilegium concessum et per præde-
cessorem suum, ac et postquã est alijs ius quæsi-
tum: vt l. qui fundo. C. de non alie. l. xi. vt sin-
gulariter no. Bal. secundum Nico. de Mat. pen.
co. in fi. C. vnde lib. vbi omnino de hoc videas.
Ad tollendum tñ istud privilegium requiratur
clausula. non obstat. talis. l. puta. §. ij. ff. ne quid in
lo. pub. ex quo tale privilegium est in corpore iu-
ris clausum arg. gl. no. in aut. qua in provincia.
C. vbi de cri. agi oportet. & glo. in l. hæres ab-
sens in prin. ff. de iudi. quod est not. P̃t addi
septima conclusio ex prædictis, videlicet q̃ ci-
uitas quæ etiam non recognoscit superiorem, po-
test bona quæ sunt in patrimonio suo, non in
vfu cū, vt sunt molendina Bononie, alienare et
siue auctoritate superioris: per tex. cum gl. in l.
sed & Celsus. in prin. ff. de contrah. empt. & in
l. inter publica. ff. de ver. signi. † Quæro vn-
decimo principaliter, an per viam publicã sit
licitum priuato ducere aquã simpliciter, vel per
cõductum ligneum vel lapideum. Et dicas, quod
non, nisi licentia principis vel ciuitatis. in l. ser-
uitutem. §. pub. ff. de ser. & ibi no. Bar. in l. quo
minus. ff. de flum. † Quæro duodecimo, an
suprà viam publicã sit licitum facere p̃tes seu
ponticellos. Et dicas, q̃ non per priuatum: vt l.
ij. §. tra. ff. ne quid in lo. pu. & ita tenet ibi gl.
& Bar. & probatur in l. fi. ff. ne quid in flum. pu-
bli. Sed permittit principis vel ciuitatis hoc fieri
p̃t: vel quando esset consuetudo in contra-
rium: vt d. §. pub. & no. in l. non solum. in prin.
ff. de no. ope. nun. vt no. Bart. in d. l. quominus.
in xij. q. & per Bal. in l. lapilli. ff. de re. di. & in
l. iur. gentium. §. si paciscat suprà de pact. & p
Ang. in l. fi. ff. de ser. de quo dicit, vt dixi plene i
26 lib. superiori. † Quæro decimotertio, an via
pub. possit per priuatum occupari aliquo mo-
do. Disas regulariter, q̃ non, et si hoc nemini
sit notium: vt l. ij. in prin. ff. ne quid in lo. pu-
blic. & ideo non est licitum facere scalas in via
pub. nec etiam primũ vel secundum gradũ sca-
lar: vt not. Angel. in d. l. fi. ff. de serui. vt dixi in
lib. præceden. de scalaris. Eodem modo non li-
cet hortulũ facere vel vineam plantare, vel
aliquid aliud imponere: nisi per principem aut

ciuitatem, vel consuetudinem hoc permittet-
re. quod notat. Et prædicta quæ dixi in his
tribus questionibus proximis de concessione
principis vel ciuitatis, intelligo quando talis
concessio esset vicinorum aut alicuius priua-
ti: quia tunc talis concessio non valeret: arg.
l. quoties. C. de præci. impe. offe. & l. nec amit.
C. de eman. lib. & ita tenet glo. in l. seruitutes.
§. publi. in ver. incommodo. de seruitu. & glo.
in l. ij. si quis à principe in ver. impetrauerit.
ff. ne quid in lo. publ. Circa quod vide omnino
quæ plenissime dixi suprà de ponticellis, ver-
sed circa prædicta dubitari possent. & in tit. de
ingressu. ver. prædicta autem intellige, & su-
prà de curia. in vj. fall. † Quæro decimoquar-
to, an via pub. possit claudi. Dic breuiter, aut
interuenit auctoritas principis. aut ciuitatis,
aut illius cui reipublicæ administratio conce-
ssa est: vt possit ire. l. seruitutes. §. publico. ff. de
seruit. & l. ij. in prin. ff. ne quid in lo. pub. & l.
quod principis. ff. de aqua plu. arc. & in l. prohi-
betur. §. plane. ff. quod vi aut clam. Aut non
interuenit talis auctoritas: & tunc aut talis uia
habet exitum in aliam viam publicam. vel ad vi-
hem, vel ad mare, vel flumina: iuxta l. fina. ff.
de loc. & itin. publ. & tunc sine dubio per pri-
uatos claudi non potest: ut d. l. ij. §. ait prætor.
& §. prætor ait. & est rex. cum gloss. in l. j. ff. de
loc. & itin. publ. qui dicit, quod si aliquis viã
pub. clausit, cuilibet permittitur agere inter-
dicto, vt restitatur in pristinum statum: vt d.
§. prætor ait. aut talis via non habet exitum:
quia per eam forte itur ad certas domos: &
tunc videtur quod possit claudi, quia illa via
videtur esse vicinalis, & vicinis tantum seruit:
& sic quædam priuatorum vicinorum esse vi-
dentur, per l. in §. vicinales. ff. ne quid in lo. pu-
28 † Ex quo potest inferri, si domus vel fundus
qui sunt vndique, esset vnus tñ, ille solus pos-
set dictam viam claudere. & vidi multos eẽ in
hac opinione. Sed contrarium est verius, præ-
supponendo q̃ sit via publica, vel vicinalis, ita
tamen q̃ non extet memoria, quod sit facta ex
collatione fundorum vicinorum: quia talis via vi-
detur publica, licet appelleretur vicinalis: ex eo
quia principaliter vicinis deseruit: vt dixi su-
prà in vii. questione. Vnde cum sit uia publi.
& in vfu publico, & publice omnibus pateat,
claudi non potest: per d. l. ij. ff. ne quid in lo.
pub. & per l. i. §. si quis in idem. & l. fina. ff. de
via. & l. i. cum glo. ff. de loc. & itin. publ. & ita te-
net Ange. in consilio suo decimo octauo, quod
incipit, reperitur ista reformatio infrascripti
tenoris. qui subdit, quod quis potest dicere
hanc viam non esse publicam, cum exitum
non habeat: non enim hæc attendimus, sed
hoc tantum, an solum sit publicum, pro quo
tñ allega. d. l. secunda. §. viam publicam. nec
obstat quod dicatur vicinalis vel conforti-
ua: quia non ex eo quod sit vicinorum,
vel consortium ritu proprietatis, sed eo,
quia non principaliter deseruit, & vicinis
& confortibus: tamen in vfu publico non
est,

est, nisi probetur quod extet memoria, quod sit facta ex collatione fundorum: quia tunc esset priuata eorum, & per eos possit claudi & non aliter, per d.l. ij. §. vicinales. & per l. si. ff. de lo. & item. pub. & per ea quae dixi in vij. q. & supra de ingressu vel introitu. vers. praedicta autem procedunt. quod perpetuo tene menti: quia saepe 29 de facto contingit. ¶ Quæro decimo quinq. quid si aliquis vel aliter impedit per eam iri non possit agi contra claudentem vel impedire. Dic quod sic: ut l. quibus diebus. in prin. ff. de condi. & demon. & l. j. ff. de lo. & it. pub. & dicit gl. in d. l. quibus diebus. quod possum agere actione iniuriarum vel negatoria Bald. ibi tenet contrarium, quod quis non prosequitur interesse precuniarum vel patrimoniale pro quo dantur: & ideo dicit competere duntaxat iudicis officium. ar. l. denūciatus. C. de his qui ad eccle. confu. & l. si seruus ff. quod cum eo. & ff. de offi. procon. l. si. & ita tenet do. Pau. de Castr. in d. l. quibus diebus. in fi. prin. Ego plus dico, quod si aliquis clauderet viam publicā, cui libet permittitur agere interdicto ut restituatur in pristinum statū: ut l. ij. §. prætor ait. ff. ne quid in lo. pub. & dixi in q. præce. Quod tamen intellige, nisi esset clausa auctoritate principis, vel eius qui haberet potestatem alienandi: ut dixi supra in vij. q. & x. q. ¶ Quæro decimo sexto, aliquis clausit viam, nūquid possum propria auctoritate clausuram frangere. dic. aut loquimur de via priuata: aut est clausa per domum viā, aut per alium. Si est clausa per domum viā, nullus potest eam clausuram rumpere: quia in nostro licitum est pro libito facere: ut l. in remandata. ff. man. nisi illa via iure seruitutis est alteri obligata: & quia quādo aliquis edificat et contra debitam seruitutem, dummodo non edificat in alieno, sed in solo rā tū, non potest propria auctoritate etiam per illum cui seruitus deberetur, destruere: ut l. quēdā. §. si ad ian. ff. qd' ui aut clam. Si vero alius quā dñs claudat viā, potest indistincte dñs propria auctoritate destruere: ut probatur in d. §. si pro tecti. & in d. §. si ad ianuam. Si autem est via publica, tunc quod non licet propria auctoritate destruere, sed debet agi interdicto, ne quid in lo. pu. ut l. ij. in pri. & §. ait prætor. & §. prætor ait. ff. ne quid in loc. pub. & de hac q. dic ut dixi supra in præ. lib. de ser. ti. in vij. q. prin. ubi plenissime examinaui istum articulum. 30 ¶ Quæro xvij. quid si clauditur via pu. quæ est in vna contrata, an alius de alia contrata, cuius parum aut nihil interest, possit agere ut destruatur dicta clausura. dicas quod sic: ut d. l. ij. ff. ne quid in loc. pub. Et hoc tenet gl. no. in d. l. ij. §. pe. in vers. actionis. & ita tenet Ang. in l. in prouinciali. §. si. ff. de noui ope. num. qui dicit illam glo. non esse alibi. & Ioann. de Ana. in c. qualiter & quando. in ij. col. extra de accus. qui dicit, quod illa gl. cōmuniter tenetur per Doc. immo dicit plus, quod etiam forenses possent agere, per d. l. is. & ita notat Barthol. Angel. & Doctor in d. l. in prouinciali. §. si. & di-

a Iurisdici. Iorid. tollit cōtraria cōsuetudine. ita dicit l. in. in ca. ad nostrā. in fi. de ap. & an iurisd. qrat & probet ex cōsuetudine, vide Cor. cōfil. 268. in ij. uol. Et iurisdici. delegata an sit odiosa & restrin gēda, in iij. uol. cō. 156. Et iurisd. iudicis an possit prorogari tacito cōsensu ptiū in iij. uol. cōfil. 30. & vide Ale. in iij. uol. cō. 68. & in iij. uol. cōfil. 35. & in 5. vol. cōfil. j. in j. col. in prin. & qñ in vlu iurisi. plures domini eiusdē castri nō cōcordant, quid sit agēdū, Ale. in 5. uol. cō. 25. uer. nō olstāt. & ibi in sequēti colū. an unū castrum possit diuidi inter duos, & quid in pluribus, castris.

32 xi supra de cloacis, in 7. q. ¶ Quæro 18. de quadam questione quæ fuit inter duas communitates, quam ponit Bal. in l. plures. C. de condi. infer. de quadam uia publica. per quam ibant currus utriusque communis, cui ex dominis territorij debet hæc uia applicari. & dicendum est quod dicta uia est in promiscuo usu, nec diuidi potest, quia quælibet pars diuisa esset inutilis ad exercitium viæ, & cuius effectus est, eius quoque substantia indiuidua est. ar. ff. de re in l. cuius effectus. & ff. communi d. l. arbor §. de vestibulo. Et maleficia ibi commissi syndicus utriusque uniuersitatis potest denunciare, nec est curandum in qua parte villæ, utrum magis uersus unum territorium, siue latera unius territorij, quā uersus reliquum, quia tota uia est in promiscuo iurisdictione. Et istæ cōmunitates iediguntur ad instar duorum sociorum, siue duorum reorū credendi, unde si trāse untes per illam viam debent soluere pedagiū, erit commune, quia ex re promiscua & communis peruenit. Inquirendo tamen de maleficio ibi commissi, videtur melior conditio occupantis. Et occupare dicitur qui totum usurpat, & tamen hic habetur occupatio iurisdictionis, ubi præuentio facit ius. ar. ff. de offi. confu. l. j. Et si cut implere conditionem prodest soli implenti, ut d. l. si plures. C. de condi. in ser. ita exercere iurisdictionem prodest soli exercenti, & solus præueniens intelligitur iurisdictionē exercere. Alj. dicunt, quod si in medio duarum ciuitatum est locus communis, & ibi fiat maleficiū quod potestas utriusque ciuitatis habet cognoscere, quia eius territorium offenditur. ff. de his qui deiece. vel effu. l. j. in fi. & l. si vero. §. quod si in meridiano. & sic non est melior conditio præuenientis, sicut in iniuria facta pluribus unus quisque iniuriam suam prosequitur. & hoc est verius secundum Alb. de Ceruio & dicit Bal. in d. l. si plures. & conuerso, si uilla tenetur emendare furta in suo districtu, & in uia communi duarum villarum esset factum furtum: quælibet uilla tenetur in solidum, sed vna absoluitur, altera liberatur: ut in dictis iuribus & sic, quod commune est priuatum actiue passiuē in istis indiuiduis secundum Bal. in d. l. si plures. & adde prædictis quantum ad condemnationem: quod nota Alb. de Ro. in ij. parte statutorij. q. 177. & q. 38. 33 ¶ Quæro xix. statuto cauetur quod vulneras in uia publ. magis puniatur quā si alibi vulneras: aliquis percussit in uia priuata, per quam tamen iter publicū fiebat, an puniatur ac si in uia publica vulnerasset. Et videtur quod sic, per l. j. §. summa cum utilitate. ibi, dummodo per eā vulgo iter fiat. ff. de his qui deiece. vel effu. quia nemo spectari debetur l. iij. §. conditio. ff. de ad. le. ita tenet Ang. in trac. suo de malef. in ti. de pæ & percus. & insultu. ver. item po. & eum sequitur Alber. de Ros. in suo opere statutorum in secunda parte. q. 37. quæ incipit, statuto cauetur quod vulnerans. In contrarium tamen videtur, quod illa uia in veritate est priuata, & in q. præsupponit & dixi supra eo. in vij. q. ergo statutum

tutum pœnale loquens de via publica, non debet habere locum in privata: quoniam statuta sunt stricti iuris, nec regulariter debent extendi: ut l. iij. §. hæc verba. ff. de neg. gest. & l. j. §. is qui natus. ff. de exher. c. si. & maxime statuta pœnalia: ut no. in l. si vero §. de viro. ff. sol. ma. & istam partem puto esse veriorē: quia quod statutum est pœnale & correctoriū iuris cōis. sicut præsupponitur in casu isto: tunc non debet extendi et per identitatem rationis, per no. per gl. & Doc. in aut. quas actiones. C. de fac. san. eccle. & per no. eleganter per Bar. in l. j. ff. sol. ma. in ix. q. secus esset, quod statutum declararet aut distingueret ius cōmunis: quia bene tunc fieret exceptio per identitatem rationis, secundum Bar. in d. l. si constante. Non obstat l. j. §. summa cum utilitate. ff. de his qui deie. vel effu. quia ibi fit exceptio per l. & in casu nostro fieret per hominē, quod non est dicendum per prædicta. ¶ Quæro xx. de alia quæst. quotidiana. l. statutum est hic Padua, & etiā in multis locis, quod si quis venderit fundum, possit coherere seu confinis seu collateralis a presentate idem precium, & vendicare fundum venditum ab emptore: modo aliquis vendidit fundum, & vicinus qui habet alium fundum propinquum, via tamen publica interveniente, vult præsentate re precium vigore dicti statuti: quæritur an possit, & dubium est in hoc: an talis vicinus dicatur coherere & confinis aut collateralis: ita quod possit præsentate. Et videtur quod sic: per l. lacus. ff. de acqui. rer. do. & per text. cum glo. not. in l. iij. de re. diu. in §. riparum. & vers. adhæret. ubi habetur, quod ripæ fluminis dicuntur esse illorum, quorum prædium adhæret, etiam si via publica sit in medio. Item pro hoc quia via publica media non impedit servitutem, licet alius locus privatus sit: ut l. servitutis. §. public. ff. de ser. & l. qui sella. §. fin. de ser. rusti. & casus videtur ad litteram in l. j. §. si cum l. seq. ff. si reg. ubi dicitur, quod si via publica sit in medio inter fundum tuum & meum, confinium non intelligitur: quia via in confinio meo est via pub. magis quam ager vicini: & ideo vult ibi quod non possit agi iudicium fin. reg. quod inter confines cōpetit & istam vltimā partem puto veriorē esse: & idem etiam dicas, si flumen publicum esset in medio: quia non dicerentur esse confines seu collaterales: ut est tex. in l. j. quæ incipit, quia vias. ff. fin. reg. Secus si riuus privatus interveniret: ut est casus in l. si quæ quæ incipit, sed si riuus.

¶ Et hanc partem etiam tenet Bal. in qua l. i. lege Græca Federici imperatoris, quæ vocatur, Ius prothomiosis, in glossa ij. Nec obstat l. maritus de acqui. rer. do. ubi tex. in fin. videtur vellet, quod si inter fundum vicini, & meum est via pub. & flumen destruxit fundum vicini, & viam pub. & postea retrocedit flumen, quod fundus vicini efficitur meus, non obstante quod via quæ remanet, sit in medio, quia ille tex. fundat se in hac ratione in fin. quia etiam ipsa via est fundi mei. & gl. intelligitur quantum ad emolumentum, non quantum ad proprietatem, vel quantum ad commodum meum; quia si via destrueretur

ex fundo meo, deberet reparari, per l. si locus §. si ff. quæ ad. ser. amit. sed quo ad alios efficitur, secus. Et ideo quantum ad hoc ut fundus qui est ultra viam, sit coherens, quantum ad hoc ut contra ius commune possit vendicari, dicendum est, quod ipsa via impedit ne fundi dicantur coherentes. & eodem modo respondeo ad gl. in §. riparum. quæ potius probat cōtrarium, iuxta ad tex. qui tex. dicit, quod ripæ sunt eius cuius prædium adhæret. & glossa addit etiam, quasi dicat, si via vel flumen sit etiam in medio, licet tunc non adhæreat prædium, quando via est in medio, tamen ripa sua est. ¶ Quæro xxj. quid si via communis est ad fontes agrorum vel castrorum, ad cuius iurisdictionem præsumantur prædicia pertinere. Respondeo secundum Bald. in l. si plures. C. de condi. infer. quod via cōis diffinit loca secundum vicinitatem alpectus. in l. i. de re. diu. §. insula. & vide quod no. Azo in summa C. uti poss. & in §. in his. Item medium est extremitatibus oppositum secundum Arist. ideo nulla extremitas prædicatur de medio. Itē quod participat de contrariis, non est simpliciter tale, ut ff. de le. ij. §. l. hoc legatum. ¶ Quæro xxij. aliquis legat vel vendat fundum vel donum, an videatur cōcessum quod debeat habere viam ex fundo exterioris vel tendentis, vel sunt duo fratres aut loci, diuidunt unum fundum, an in dubio videatur actum, quod unus debeat habere viam per partem alterius. Vide quæ plenissime dixi in li. præced. in ti. de ser. rusti. seu adi. ubi etiam dixi de iti. & a. ubi omnino vide. & adde quod si aliquis vendit fundum, in quo habet capellā, quod capella non cedit, si habet aditum ex publico. Sed Bar. ita dicit in l. si mercedē. §. j. ff. de actio. emp. per illum tex. cui adde not. per Inno. & Doc. in c. ex literis. extra de iure pa. ¶ Quæro xxij. quid si via pub. est aquis inundata vel aliter destructa, an possit iri per fundum vicini. dic quod sic, per l. si locus. §. si. ff. quæ ad. ser. amit. & nunquid debeat vicinus de hoc habere precium, glo. ibi tangit. ego dixi in loco præc. in x. q. prin. in fi. & supra de ser. & antepe. q. ver. sed quid si locus debens servitutē iteris, est inundatus. & in p. q. ver. ij. quando via pub. & adde quod isto casu si aliquis duceret pecudes vel animalia per fundum vicini, quando via pub. est destructa, non potest accusari per vicinū de dāno dato, ut not. Bal. in l. per agrum. C. de ser. & aqua. & vide ad hoc glo. j. dist. omnes l. in gl. mag. in fi. & gl. fi. in prin. l. maritus. ff. de acq. re. do. & hoc intellige, dummodo civiliter ducat animalia, ita quod à dāno in quantum potest, custodiat. l. si cui. ff. de ser. secundum Bal. in d. l. per agrum. ¶ Quæro 24. quid si aliquis in agrum vicini viā pu. rececit, an is per cuius fundum via publ. facta est, possit agere contra eū. Dic quod sic, quia potest agere actio ne viā rececit ad suū interesse. l. quæstio sua interest, quod via pub. per suū fundum facta non sit, ut est tex. in l. si in agrum ff. de via pu. quia actio nem quidam dicunt esse propriū nomen actionis, & ita est in arbore actionum Iohannis in spirituali circulo, & ita bene sonat actio viā rece-

Collatera. Si ex forma statuti proximiores collaterales possunt offerre precium intra mensem a die publicari contractus, & consequi rem venditam, quando incipiat currere terminus illius mensis, vide Alex. in iij. vo. conf. 24. per totum.

¶ Aliquis legat. Si relinquatur una res, an censetur relinquitur id quod ea continetur, vide Cor. in iij. nol. cōfi. lxxij. quæ veniant in venditione domus vel fundi, vide Alex. ij. vo. cōfi. cxxxij. in 3. & 4. colum. & cō. cxxxvj. per totum.

et, sicut & nomē alterius actionis. & ita tenuit
Azor, ut not. glo. j. in fi. in d. l. si in agrum. An di
cant, qd non est propriū nomen actionis, sed est
quēdā adiectio, sicut est actio de peculio. & qd
dicitur in d. l. si in agrum. qd datur actio viā reie
ctā, debet exponi. i. propter viā reiectā datur
actio utilis l. Aquil. uel in factū, ut no. gl. in d. l. si
in agrū. sicut & aliās datur actio de dolo. i. pro
pter dolum datur actio. f. mandati. C. de do. l. j. &
istā partē tanquam vltimā, uidetur sequi Rosfr.
in libellis suis iuris civilis, in titu. si vicinus per
fundum viā reiecerit, &c. aliās est rub. de actio.
viā reiectā. & ita ē tenet Bart. in d. l. si in agrū.
qui dicit qd ista non est actio de per se, sed est
actio in factum ex hoc edicto, vel per l. Aquil. &
intellige Bar. dum dicit ex hoc edicto, de edicto
40 posito in l. j. de via pu. & iti. pu. re. † Sed circa
istā actionē viē reiectē queram de quibuscūq; pro
eius declaratione, quia est materia incognita.
Primo quorū sint necessaria ad hoc ut competat
ista actio. Rosfr. in d. rub. de act. viā reiectā, dicit
qd tria sunt necessaria. Primū qd viam publ. quis
fecerit per fundum. Secundum quod iste fun
dus sit vicini sui, & idem si esset alterius priua
ti. Tertiū quod propter hoc damnum sit illatum
illi vicino vel domino, per cuius fundū via pub.
facta est. & hęc omnia colliguntur in d. l. si in
41 agrum. ff. de via pu. † Secundo quēro ad quid
competat ista actio. & uidetur quod cōpetat ad
hoc, ut via pub. reiecta in agrū vicini, remouea
tur de fundo illo. sed dic cōtrā, quia imō compe
tit ad interesse tantum, ut est casus in d. l. si in
agrum. & hoc tenet Rosfr. in d. ti. de act. u. re. &
adde quod dicit in seq. Hoc tamen failit in casu
quando via pub. esset destructa, per l. si locus. §:
si ff. quemad. seru. amit. secundum gl. in d. l. si in
agrum. quam declara ut dixi supra in xxiiij. q. &
42 in aliis locis ibi remissis. † Tertiū quēro quid
si agatur ad hoc, ut illa via im. ueatur. Dic qd
non competit actio prædicta, ut statim dixi. sed
possum ego, in cuius fundum via reiecta est, pro
pria autoritate claudere, ita quod plus inde trā
sire non possit, per l. quemad. §. si portetione.
ff. ad l. Aqu. arg. l. ij. C. de allu. & ira Rosfr. in d. ti.
de act. u. re. qui dicit qd ita de facto saepe vide
43 mus: & adde quod dixi supra in vj. q. † Quar
to quēro, quid si egit quis primo contra vicinū
qui viam publicam in fundum suum reiecit, &
fuit consecutus interese suum per actionem viē
reiectā, an poterit postea claudere viā? Videt qd
sic arg. l. Stichum aut Pamphilum §. de loco. ff.
de solu. Contrarium teneas, quod cum ipse pre
cium habuit, & precium loco rei succedat. ff. de
peti. hære. l. si precium. & dixi in l. Labeo. §. Sa
binus. & §. item si dominus. de ver. sig. ergo vi
detur habere fundum, ex quo habet precium,
& ita tenet Rosfr. in loco præallegato. Item pro
hoc cum competant domino fundi duo reme
dia, vnum ad interese, aliud ad rem impetran
dam: vnum alteri renunciare videtur. iuxta not.
44 in l. quod in hæredē. §. eligere. ff. de tri. † Quin
to quēro, quid si aliquis reiecit viam priuatam

4 Actionem in
factum.
Actio in factum
datur, quando
cessat dolus, &
subest culpa. l.
eleganter. §. idē
Labeo. & ibi
Bar. de dolo.

per fundum vicini sui, nunquid agatur actione
priuata? Et videtur quod non: quia illa actio est
inuenta pro via publica. Rosfr. tamen in titu.
præallegato in fin. dicit quod credit quod vti
lem actionem habere possit, & intentare etiam
negatoriam: & si est dominus fundi, datur sibi
utilis negatoria vel publiciana: ut l. si ego. ff. de
pub. dire. cū actio non datur pro via tantum pu
blica: quia tunc non concurrunt verba & mens
legis. facit quod not. in l. tutori. C. de neg. gest.
& in l. si quis id quod. in princip. ff. de iurisdic.
45 omni. iud. † Sexto quēro quomodo debet for
mari libellus in hac actione viā reiectā. Et dic
quod debet formari isto modo, Corā vobis, &c.
compareo ego Philippus Alexander de Velle
tro contra & aduersus Antonium Fallepeditū
& dico & expono, quod dictus Anto. in agrum
meum viam publicam reiecit, seu immisit, pro
pter quod interese mea ne via illa ita reiecta
sit. quare idud interese meum peto & ad hoc
propono actionem viā reiectā. & hoc, tenendo
illam opinionem, quod cōpetat dicta actio: sed
tenendo aliam opin. scilicet quod non sit pro
prium nomen actionis, sicut dixi in j. quæst. hu
ius xxij. quæst. tunc retineas omnia in libello
posita, & adicias: Et ad hoc propono actionem
in factum 4, vel vtilem l. Aquil. ita dicit Rosfr.
in d. titu. de actio. viā reiectā. Sed tu dicis, qd
hodie in vtroque casu non est necesse quod ex
primatur nomen act. omisit no. gloss. magna in
l. j. in prin. ff. de eden. & ibi per Doct. & not. per
glo. & Doct. in capite dilecti. extra de iudic. in
cap. examinata eod. titu. & tunc est quod non
inferatur nomen actionis in libello, ut notatur
in dictis iuribus, & maxime in casu isto, in quo
sunt opinionēs, quod sit proprium nomen actio
46 nis exprimendum. † Septimo & ultimo quē
ro, quomodo debeat actor & reus formare posi
tione in hac actione viā reiectā. dic secundum
Rosfr. in titu. sæpius allegato: quia positiones
actionis sic fieri debent: Ego dico quod publi
ca vadit & ire debet per tales partes, vel recta
via publica per illam: tu vicinus reiecisti vel im
misisti per fundum meum. Item dico quod per
talem viam missam per fundum meum damnum
mihi illatum est, &c. Positiones vero rei sic fie
ri possunt: Et dico quod via publica est, vel esse
debet per tales partes, sicut nunc est. Item dico
quod in partes illas vel fines est fundus tuus.
Item dico quod per talem viam publicam ita
immissa conditio tua facta est melior, modo
per viam & stratum publicam potest inde simo
nia vendere renuntiantibus & per viam publi
47 cam transire vtriusq;. † Quēro vigesimaquint.
an quilibet teneatur munire vel reficere viam.
Dic duplex est via: una publica, alia priuata: ut
dixi supra in septima quæstio. primo casu, quan
do via est publica, distinguitur, aut via est intra ci
uitatem, & quilibet debet munire iuxta domū
suam: ut l. x. diles. ff. de via publica. alias est in ti
tu. ff. de loco publ. fru. Et ita tenet Barthol. in l.
per Bithyniam. C. de imm. ne. conce. l. x. & idē
si via pub. est per burgos ciuitatis. ut est tex. cū
glo. in

glo. in versu ciuitates. in d. l. ædiles. in tantum, quod nullum genus hominum excusatur ab isto onere: quia non in eam arg. inter sordida munera vt l. ablit. C. de prim. do. August. lib. 1. & ibi per Bar. non esset concessa uacatio munerum publicorum vel papalis concessio 4, vt nō teneatur ad illud onus reficiendum, vt l. hi qui numeris ff. de uac. mu. & not. gloss. & Bart. in d. l. ablit. & ideo non excusantur præd. principis, vt ibi. Et hoc tenet And. de Bartolo per illū text. & est text. in l. ad instructionem. C. de sacrosan. eccl. Item nec excusantur ecclesie, vt ibi. & in aur. de ecclesiis. § ad hoc sancimus. col. 8. quia est onus reale, vt dicit Bart. in d. l. ad instructionem & sic nota, quod res ecclesie tenentur ad reficiendum viarum publicarum. Non autem dicas quod sola ecclesia id est, ipse locus sacer sine aliqua possessione teneatur ad istam reficiendum, quia non tenetur, sed per possessiones tantum. Et ideo fratres minores non tenentur ad istud onus, nec etiam ecclesie ciuitatis tenentur ad reficiendum viarum, seu stilliculare iura ciuitatis Bon. quia ecclesie in nullius bonis sunt, sed parochia reficitur secundum lac. Bu. & Bald. in d. l. ad instructionem. Et quia istud onus reputatur esse onus fructuum, vt l. si pendentes. § si quid cloacarij. ff. de ius. & d. l. ædiles. sequitur quod possessiones steriles quæ nihil redunt de fructibus, nō tenentur ad istud onus, secundum Bald. in d. l. ad instructionem.

48 † Sed aduerte quia glo. 16. q. j. § nouarum. alias in § iuxta. in versu. nouis collationibus. in fin. dicit regulariter quod non tenetur. l. ad instructionem. C. de sacrosan. eccl. quæ dicit quod clericus tenetur ad instructionem itinerum. & per hoc videtur text. in cap. non minus. de immu. ec. & in cle. j. eodem tit. & hoc tenet Hoff. in summa de imm. eccl. § quibus. Ego uero credo illam gloss. non dicere verum, quoniam ista sunt munera realia 6, vt dicit Bart. in l. ad instructionem. & non sunt sordida, ergo tenentur ecclesie, vt d. l. ablit. Nec ob. d. § nouarum, quia ibi dicitur, quod ecclesia non tenetur ad nouas collationes, & sic ad munera sordida. Et istam partem, quod ecclesia teneatur ad ista onera reficiendis viarum, tenet Anro. de Bu. in d. c. non minus. vbi plene examinat istam materiam. Et ita etiam tenet Card. Zab. in cle. j. 17. q. de vira & hone. cle. dicens quod d. l. ad instructionem, hoc expresse dicit, nec aliquid ius nouū specificè contradicit. Vnde q. non mutatur, quare stare prohibetur. l. sancimus. C. de testa. & l. præcipimus. in fin. C. de appell. & allego hanc rationem ad idem, quia leges civiles sunt approbate per ius canonicum in quantum nō contradicant expresse canonibus, ut probatur x. dist. si in adiutorium. & in c. se. & notant Cano. in c. ecclesia sanctæ Mariæ extra de cōst. & de ista materia an ecclesia & alij teneantur ad reficiendum viarum & pontium, vide per do. Pe. de An. ch. in repe. c. postula. in § q. extra de for. com.

49 † Sed quid si imponatur gabella pro plaustris & curribus, quæ soluitur ad portam pro refe-

ctione viarum, an ecclesia teneatur? & dicas quod si: quia aliquid soluit ex eo quod plaustra destruunt vias, & oportet quod continue reficiatur ex illa pecunia, & ideo sicut ecclesia tenetur ad reficiendum viarum, secundum quod supra dixi, ita ad solutionem huius gabellæ, ex qua reficiuntur viæ, secundum lac. Bu. & Bald. in d. l. ad destructionem. dicit tamen ibi Bald. quod ad hoc non possunt cogi per seculares. vt 50 in cle. j. de immu. ec. † Item quid si ciuitas vel villa vult facere unam viam de nouo, & vult imponere onus proprie pro rebus, pro dicta expensa viarum vel pontium, an possit imponi ecclesiis? Bart. in d. l. ad instructionem. dicit quod non. per aut. item quod nulla communionis. C. de episcop. & cle. nisi præd. essent tributoria. de quo vide per Bart. in d. l. placet. C. de sacrosan. eccl. Secundo casu quando via est extra ciuitatem, benignius tunc debet fieri refectio & inunctio expensæ communis imponendo collectam pro quantitate patrimonij, per l. per Bithyniam. C. de immu. ne. conce. lib. 10 & ibi hoc tenet Bart. hoc tamen fallit, quando dominus ciuitatis, vel alius superior recipiet uel equalia a transeuntibus: & tunc suis sumptibus eam viam deberet dominus uel superior facere purgari & riparari, non autem sumptibus subditorum, per regulam iuris, qui sentit onus, & c. de re. iu. in 6. & l. secundum naturam. ff. eor. & ita tenet l. de Pla. in l. vnica. C. de car. toll. & pro hoc facit quod not. dicit Arch. 23. q. 3. si quis peregrinus. vbi dicit quod isti comites & barones tenentur ciuitates suas, in quibus colligunt pedagia, & stratas tenere securas a latronibus, alias tenentur emendare damnum de prædaro. & idē sequitur Bal. in c. j. in pe. col. prin. in ti. de his qui feud. da. pos. & in c. j. § cōuenticulas. in 2. co. de pact. iu. fir. & Flo. in l. j. § summa. ff. de his qui deiecit vel effu. quod perpetuo tene menti. Secundo casu prin. quando via est priuata, & hoc potest esse duobus modis. Vno modo, via, id est, ius eundi, prout est seruitus: & tunc conuenit ius reficiendis ei qui habet viam, ille. n. qui habet solum, debet pati, vt l. refectio ius. ff. commu. præ. & dixi plene, supra. Secundo modo accipitur via priuata, hoc est facta ex collationibus priuatorum, & tunc idem quo ad illos priuatos quia ad eos pertinet refectio, vt l. 2. § viarum. ff. ne quid in loco publico, & hoc tenet Guil. de Cu. in l. neminem. C. de sac. san. eccl. & sequitur Bart. in d. l. per Bithyniam.

51 † Sed iuxta prædicta queritur an scholaris vel qui conducit domum, teneatur ad reficiendum viarum. & quidam dicunt quod non. solet allegari. ff. loca. & ibi tenet Saly. in summa. C. de pig. dicas contrarium, quod tenentur soluere, & si non soluunt, potest via occupari, vt l. ædiles. ff. de via publica, & si soluunt, soluent expensis locatoris, quia locari imputabunt in pensionem per actionem ex eo contractu, secundum Pere. & Cyn. in d. l. in summa. & Bartol. in d. l. ædiles. & ita tenet etiam Alberi. de Ross. secundum Odofre. in suo opere statu. in prima

2 Concessio. Concessio uide tur facta de toto iure concede tis. Bald. in l. j. pe. colū in ver. sed quid si dominus. C. quando nō pe. par. l. qui tabernas. ff. de contrahen. emp. b Mun. real. Munera realia quæ sunt, uide Bar. in l. refcriptum. § sciendum. ff. de mu. & ho. c Collectam. Collecta bonis mobilibus & stabilibus potest imponi. Bart. in l. j. 5 co. uer. itē quæro pro collecta. C. de mul. & in quibus lo. per l. forma. de censu. & l. si de immu. ne. conce. lib. x. Bald. in aut. l. defuncto. ul. co. in principi. ver. modo quæro dicta statutum. C. ad Tertul.

K 2 parte.

parte. q. 136 que incipit, statuto canetur, ubi vult, quod si est statutum quod quis ante domum suam teneatur se obligare sub certa pœna, quo si iniquitatem solvendo imputat locatori. & idē tenet d. Pau. in l. ex conditio, in prin. ff. lo ca. & no in l. si pen. lentes. §. si quid cloacam. ff. de usufr. & idē tenet Ros in libel. suis iuris ci- uilis in tit. de offi. iudi. quo prohibetur ne ali- qui fiat in uia publicā in fine, qui dicit quod ad hoc competit offi. iudi. per d. l. adiles. circa fin. & de isto offi. iudi. dic vt per eum in d. titulo, &
52 infra dicatur. ¶ Item quid si esset emphyteota seu luellarius, an teneatur reficere viam pu. an te domū suam emphyteoticam? dicas quod sic, & expensis suis, vt l. 2. circa prin. in ver. publi- carum functionum. C. de iure emph. & ibi hoc ponitur per Alb. de Ros. in d. q. 136. & dicit idē de uasallo, & est notandum, quia isti dicuntur habere utile dominium. vt d. l. j. §. si ager ue- sti. vel emphy. pe. c. j. ubi, si rei autem, & ibi no- rat in ver. vend. de re. alie. fac. & no. glo. in l. si vt certo. §. si duobus uehiculum. ff. com. & in c.
53 cum Bar. de re. iu. ¶ Item quid de usufructu- rio an teneatur ad refectiōē uia? dic quod sic, vt l. si pendens. §. si quid cloacam. ff. de usufr. & vide quod ibi not. & in l. Athen. eo. titu. & in l. qui concubinam. §. qui hortos. ff. de leg. 3. & quod no Bar. in l. his verbis §. idem respondit. eo. ti. & in l. si. ff. de usufr. leg. ubi omnino vide, quod intellige nisi possessiones essent steriles, in quibus haberet usufructu. ut supra dixi post
54 princ. huius 15. q. principalis. ¶ Item quid de marito qui habet fundum dotalem iuxta viam pub. que debet reficere? dic vt habetur in l. 4. §. j. ff. de impen. & adde quid statim dicam. ¶ Item quid si aliquis habet in domo gratis, an tenea- tur ad refectiōem via? dic quod sic: si refectio puta purgatio, pertinet ad utilitatem momen- taneam: sed si ad perpetuam, secus. & ita vult d. l. 3. §. j. & ita tenet Barthol. in d. l. adiles. ff. de uia pub. Ego puto quod si refectio debet dura- re pro tēpore quo habitare debet gratis, vel maiori teneatur, alias nō, per d. l. 3. §. j. & quod ibi no. Bar. & Ange. in l. diuortio. §. quod in an
56 no. & quod ibi no. ff. so. ma. ¶ Item an teneatur quis reficere viam, si prius vult cede: e domui, quam habet iuxta viam, vide Bal. in addi. Spec. titu. de consil. & vide quā dixi supra de puteo. versi. sed pone quod quidam communitas. &
57 per ibi dicta determinat etiam istam q. ¶ Item queritur quid si uia publi. non est destructa ex antiquitate, vel casu: sed aliquis ipsam exarauit seu aliter destruxit, an vicini teneantur refice- re? Dicas quod non: sed ipse tantum qui eam destruxit, vt est tex. in l. si in agrum. in fin. ff. de
58 uia pub. ¶ Sed quid si ille non est soluendo, dic quod vicini coguntur: vt not. ibi gl. fin. ar. d. l. adiles. §. cōstruant. & l. 2. §. viaru. ff. nequid in loco pub. & dicit Lud. de Ro. in quodam suo singulari, quod illa gl. est sing. & non est alibi. Item adde, quia sepe dictum est, quod quis te- neatur reficere viā in ciuitate vel burgo. Nam

intelligitur quatenus procedit latitudo do- mus sue. ita Angel. in l. singularium. in fine. C. de adisi pri. vel quatenus procedit latitudo cu- iusque fundi qui sit in ciuitate vel burgo versus dictam viam pub. ar. l. inter eos ff. de ac- qui. re do. & per l. adeo. §. insula. eod. ti. & insti. de re. di. §. insula. Et dixi, cuiuscunque fundi, quia quicunque fundus sit in ciuitate vel bur- go, idem iuris est, siue sit domus, siue stabulum siue hortus, & siue sit fundus rusti. siue vrb. quo- niam in vrbe & in burgis potest esse fundus ru- sticus, quia non locus, sed materia facit præd iū vrbani. l. vrbana prædia. ff. de vrborum signi-
59 fica. ¶ Quæro 26. aliquis vult reficere viam publi. an possit, & quomodo, de primo dic licet aliquis faciat in publico, tamen potest, vt l. j. ff. de uia pub. & itin. public. re. & no. ibi gl. in rub. patet ex his quæ dicta sunt in duabus quæstio- nibus præcedentibus. Et nedom quis potest uia pub. reficere, sed etiam purgare refectiōis por-
60 tione, ut d. l. j. §. sed & purgare. ¶ Quod not. pro statutis loquentibus de refectiōe via, vt comprehendatur etiam purgatio, sicut est au- ferre lutum ex via publi. Et purgare propriē dicitur, ad libramentum propriē dirigere, sub- lato eo quod superest. Et libramentum capitur pro modo & pulchritudine, vt est tex. cum gl. in d. l. j. §. purgari. & ex eo quod dictum est, iub-
61 lato eo quod superest. ¶ No. quod ille qui tene- tur purgare viam, non sufficit si auferat lutum ex via publica in medio, & proiciat in parti- bus vel in lateribus via, quoniam tenetur in to- tum auferre de uia, vt d. §. purgari. quod not. Item etiam reficere dicitur, & qui aperit, & qui purgat omnes omnino, & qui in pristinum ita- tum reducit, vt d. l. j. §. reficere. De secundo dic quod ille qui vult reficere viam pub. debet ad veterem latitudinem restituere, vt d. l. j. §. j. & non debet latiore, neque longiore, neque altiore, neque humiliorē sub nomine refe- ctiōis facere, nec in uia terrenam glareā im- ponere, aut sternere viam lapide quæ terrena sit, vel contrario de strata terrenā facere, vt est tex. in d. l. j. §. si quis in speciem. Et in effectu sub specie refectiōis non potest quis viam de- teriore facere impune, imo prohibendus es- set, vt d. §. si quis in speciem. & ibi etiam vide per glo. & Doct. ubi prædicta verba decla-
62 tur. ¶ Quæro 27. si quis vult reficere viam pub. & ab alio impeditur, quā actione agatur in impediētem. Dic interdictio de via public. & itinere publi. reficiendo. & istud interdictū per- petuo datur, & omnibus, & in omnibus, & in omnes, & habet cōdemnationem in id quod
63 actoris intererit, vt d. l. j. §. si. Quæro 28. ad hoc vt istud interdictum competat contra impediē- tem reficere viam, quæ sint necessaria. & Rosfr. in libel. suis in titu. si aliquis vul reficere viam publi. alias in rub. de interdicto si uia publica reficitur. in principio, dicit quod quatuor sunt necessaria. Primum est quod uia illa sit publica vel iter publicum. Secundum quod aliquis velit reficere. Tercium quod reficiendo non

mutetur

a Gratis.
H. bñs gratis
in domo an te-
neatur ad refe-
ctionē uel pur-
gationē viæ.
Resp. Bar. in l.
adiles. ff. de uia
pu. q. sic. Et ui-
de supra de ser-
ur. c. lxx. tamen
in purgatione
momentanea,
nō in perpetua

mutetur status primitivus via publ. Quantum
quod illius te impedit volentem reficere vel
purgare viam publ. a Et hæc quatuor proban-
tur in d.l. ff. de via pub. & in pub. re. ¶ Quo-
ro xxx. quomodo debeat formari libellus in
isto interdico. & Rof. in tit. prælegat. dicit, qd
debet formari sic: Coram vobis, &c. compaveo
ego Titius, & conquero de Sempronio, quia me
volentem reficere vel purgare viam public. vel
locum publicum, me prohibuit, & peto interef-
se pro tali violentia vel iniuria, & ago contra
ipsum: & hoc propono actionem in factum sub-
rogatam in loco interdicti de via pub. & in pub-
lico. titu. Si autem propter illam refectionem ver-
tur specialis & propria utilitas actoris, potest
libellum, concipere modo prædicto, & ei addere
sic: Et quia interest mea specialiter propter do-
mum meam non esse prohiberi: ideo illud meum
interesse peto, & ad hoc propono interdictum
prædictum, vel prædictam actionem in factum sub-
rogatam loco citius: & quod tale interesse possit
peti, dixi supra in q. xxvij. in fi. ¶ Quo-
ro xxx. quomodo debeat formari positiones actoris
& rei in isto interdico: & quod positiones actoris
ita formari debent: Ego Titius dico, quod
via illa, locus ille, de quo quaestio, est publicus.
Item quod locus ille, vel via illa iudiget refe-
ctione. Item quod reficiendo antiquum statum
retinebam. Item quod me prohibuit, & adhuc
prohibet. Ita consilientur & probantur in l. j. ff.
de via pub. & in pub. re. reficiend. & patet ex his
prædictis. Positiones vero rei sic formari pos-
sunt: Ego Sempronius dico, quod locus ille, de
quo est quaestio, est Titii, & ponatur confinia
ita, ut appareat ipsum non esse locum publicum.
Item dico, si erat via publica, quod reficiendo
volebas & vis facere viam publicam latiorē,
longiorē, altiorē, & humiliorē quā antea
fuerat. Item quod Seius tantum tibi intulit vio-
lentiam, unde ego Sempronius debeo absolui, quia
si tantum ille Seius intulit violentiam, ergo nul-
lus alius & hæc positiones ponuntur per Rof. in
d. libello de interdico de via publica reficienda,
& probatur in l. j. ff. eo. titu. & ex his quæ dicta
sunt supra, & hæc omnia quæ dicta sunt xxxv.
q. no. d. liget: quia ponunt materiam refectionis,
& adduntur his quæ dicta sunt supra in lib.
66 præcedenti in tit. de refectione. ¶ Quo-
ro xxxj. quid si aliquis ponit aliquid in via publica, vel
ædificat, vel immittit eo casu quo non potest,
iuxta ea quæ dixi supra in xj. q. cum quatuor se-
quentibus, quo iure agatur contra ipsum? Dic
interdictum ne quid in loco publico fiat: ut l. ij. §.
j. & §. ait prætor. & §. præter ait. ff. ne quid in lo-
co public. & istud interdictum proditum est ne
quid in loco pub. vel via pub. vel itinere publi-
ci fiat: & si factum fuerit, quod tollatur, ut ibi: &
sic istud interdictum ex prima parte est prohi-
bitorium, ex secunda restitutorium: ut d. l. prima
in prin. & §. hoc interdictum. & §. ait præ-
tor. Vel secundum Ioan. Andr. sunt duo interdi-
cta. Vnum prohibitorium, scilicet ne fiat. Aliud

restitutivum, si factum fuerit, tollatur: ut notat
Rof. in libellis suis, in titu. de interdi. ne quid
67 in loco publico. ¶ Quo-
ro xxxj. siue sit unum
interdictum, siue duo, quæ sint necessaria ad hoc,
ut ista interdicta dentur. Dic secundum Rof.
quod novem sunt necessaria. Primum est, quod
68 via illa vel locus ille sit publicus. ¶ Qualiter
autem via dicatur publica, vel privata, aut vici-
nalis, vide in l. ij. §. viarum, & §. vicinales ff. ne
quid in loco publico. & dixi supra in vij. q. Se-
cundo quod ponatur aliquid in loco publico
vel via publica. ut habetur in d. l. ij. & in hoc tu
adde etiam quod licet non ædificem in via, sed
ædificem in meo: dum tamen ædificium in meo
factum noceat in via, sufficit ut habeat locum hoc
interdictum, ut d. l. ij. §. si quis in tuo. & ibi hoc
notat Bart. & vide etiam Bart. in l. quominus in
3. quaest. ff. de flumi. Tercium quod non sit ap-
positum de licentia principis vel alterius habet-
tis ad hoc potestatem, ut dicta l. j. in prin. Quar-
tum quod si est positum cum licentia principis
vel alterius, fiat deterior. ut dicta l. secunda. §.
merito & §. si quis a principe. Quintum quod
iste qui agit hoc interdictum, non habeat ædificium
in publico sine licentia superioris: alioquin non
agat: ut in dicta l. ij. §. item ait si in publico. Sex-
tum quod id quod est positum, statim noceat
vel nocere possit: ut dicta l. ij. §. deinde ait præ-
tor. & ibi declaratur quando via dicatur fieri de-
terior. Septimum quod ad hoc ut tollatur, ne-
cesse est ut noceat ædificium, et si melius sit non
tollere, ne urbs ruinis deformetur. non tollere,
dico, nisi publicus usus impediatur, ut dicta l. ij.
§. si quis neminem. ut l. fina. eo. tit. Item si non
tollitur per interdictum, tollitur tamen officio
iudicis, ut d. §. si quis neminem. & dicta l. finali.
Octavum quod locus publicus fiat deterior, &
tunc locum habet interdictum, sed si esset locus
privatus alterius, tunc haberet locum utile in-
terdictum, ut d. l. secunda §. cum qui. & §. meri-
to. Nonum & ultimum sufficit quantum ad hoc,
ut habeat locum interdictum, siue ipse posuit
siue ab alio positum sit, ut dicta l. secunda. §. hoc
interdictum. Sed contra prædicta opponitur,
& videtur, quod aliquo modo non habet locum
hoc interdictum. Nam licitum est cuilibet ædi-
ficare & immittere in loco publico. ff. de acqui-
re domi. l. si statuas. Sol. verum est quando po-
nuntur statuas, sed non in loco publico, vel si sunt
postæ in loco publico, non impeditur locus
publicus, & ideo quod positum est, tunc non re-
69 mouetur. ¶ Quo-
ro xxxij. quomodo formetur
libellus in hoc interdico, quando quis ædifica-
bit in via publicam, vel aliquid immittit vel ædi-
ficare aut immittere vult, & in hoc duo casus
principaliter sunt de per se considerandi. Pri-
mus est, quando ex hoc læditur via publica, vel
iter publicum. Secundus est, quando propria
utilitas tantum læditur, puta quia lumina tua
obscurata. In primo casu libellus potest duo-
bus modis formari. Vno modo, quando quis
vult ædificare vel aliud immittere in via publi-
ca, & petitur quod non immittatur vel fiat.

K 3 Alio

a Viam publ.
Via debet pur-
gari a vicinis ha-
bentibus domes
iuxta eam. l. ij.
& ibi Bartol. &
Doct. de via pu-
& via purgari
dicit quando in
totum tollitur
lutum, non quan-
do ponitur iux-
ta viam. l. j. §.
purgari. de via
pub. & per Ale-
xan. in l. ij. cod.
tit. & quod no-
t. l. ij. C. de im-
ne. conce. lib. x.

Alio modo, quando id quod in via publica factum est, petitur ut tollatur. Primo modo potest sic formari libellus secundum Rofr. in loco preallegato. Coram vobis, &c. compareo ego Titius, & dico quod talis vult ponere in via publica, cuius tales sunt confines, tale quid, propter quod via publica deterioratur vel deformatur, puta faciendo pontem: unde peto ipsum prohiberi ne ponat: ad hoc propono actionem in factum surrogatam in locis interdicti ne quid in loco publico. Sed vide quod ista forma libelli non est bona: quia per hoc agitur ad interesse: ut l. ij. §. hoc interdictum. ff. ne quid in loco publico. quod interest non potest esse, cum nihil factum sit, & agatur, ut non fiat. Et propterea dicit Bartol. in d. §. hoc interdictum. quod istud interdictum non potest proponi, nisi quando aliquis incipit edificare, ita quod habet aliquid instar operis: ut l. stipulatio §. opus. ff. de no. op. nuncia. ideo tunc potest agi ne fiat ad interesse pro eo quod factum est. Et ita debet intelligi d. §. hoc interdictum. Et ista materia facit pro hoc l. harum. & l. legi. & quod ibi not. ff. si ser. ven. & ideo secundum Bartol. in d. §. hoc interdictum debes formare libellum isto modo: Dico quod talis incipit edificare in tali via publica seu in tali loco publico, propter quod via publica fit deterior, vel iter publicum deterius: quare peto ipsum prohiberi istud opus facere, & cogi ad cauendum ne fiat, & ipsum condemnari ad interesse meum, pro eo quod factum est: ut probatur in d. §. hoc interdictum. & in §. si quis nemine. in d. l. ij. ff. ne quid in loco publico. Et de ista cautione vide tex. cum gl. v. ibi. & l. penult. eo. ti. & no. in d. l. harum. & d. l. legi. & no. per Bar. in l. si prius ff. de no. oper. nuncia. Alio modo quando quis edificauit, & vnus vult petere ut edificium vel immissum in via publica tollatur, potest sic formari libellus. Coram vobis, &c. compareo ego Titius, & dico quod Sempronius posuit tale quid in via publica, propter quod est effecta deterior vel deformata: quare peto eum cogi & compelli ad tollendum & restituendum: & ad hoc propono dictam actionem in factum, & c.

In secundo casu principali, quando ex edificio vel immisso in loco publico laeditur tantum priuata utilitas: puta quia lumina tua obscurantur, debes sic formare libellum: Coram vobis, &c. compareo ego Titius contra & aduersus Sempronium: & dico quod ipse, tale quid in ponte vult ponere, vel posuit, vel in via publica, vel in loco publico, cuius tales sunt confines, & quod lumina mea obscurantur: unde ne id fiat, ago contra ipsum, intelligendo secundum quod dixi supra, secundum Bartol. vel si iam fecit, dicas, Ago quod remoueatur, & ad id pono utile interdictum, & non directum: per l. ij. §. eum qui. ff. ne quid in loco publico, & per id quod dixi in quaestio. precedenti. in versiculo viij.

Sed contra istam vltimam formam libelli opponitur & videtur, quod non possit de iure agi. Nam lumina tua possum obscurare, ut ff. de ser-

uitu. vrbano. prædior. l. si binarium. & c. de ser. l. altius. Sed respondeo secundum Rofr. in præallegato. de interdicto, ne quid in loco publico. ante fin. quod lumen quod habeo à tuo loco priuato, potest obscurari, cum non debeas seruitutem, ut dicitur iuribus. Sed si habeo à loco publico lumen, secus est, quia tunc obscurari non potest, ut ff. de damn. inf. & l. flammum. §. vi. & l. Proculus. quod est notandum. De hoc tamen intellige quando vis tollere mihi lumen quod habeo ex publico edificando in loco publico, quia tunc non potest dare mihi damnum etiam habita licentia à principe, quia illa licentia intelligitur sine damno, ut l. tertia. §. merito & §. si à principe. ff. ne quid in loco publico. Sed si edificares in loco tuo proprio debente mihi seruitutem, potes mihi auferre lumen, quod habetur etiam ex publico, ut d. l. altius. & l. si binarium. quod bene no. Et addas his quæ dicta sunt in lib. præce. in materia seruitutis luminum, & ne luminib. officiantur. Sed adverte quia Bartol. in d. l. ij. §. hoc interdictum. el. ij. ff. ne quid in loco publico ponit aliter materiam libelli. Nam dicit quod debet sic formari. Dico contra talem, quod ipse habet & tenet tale edificium, quod quod est in factum in via publica, propter quod dicta via fit deterior in tanta quantitate, & est verisimile me damificari in futurum in tantum. quare peto ipsum condemnari ad tollendum ipsum opus, & ad restituendam ipsam viam in pristinum statum, & ipsum mihi condemnari ad quantitatem prædictam, cum tantum inter sit mea dictum opus factum non esse, & quatenus mea interesset pendente iudicio: & hac forma procedit, si is tenet edificium in via publica qui fecit. Sed si tenet alius, tunc debet concludi aliter, videlicet quod potest prestare patientiam destruendi operis, & quod condemnatur quatenus actoris interest pendente iudicio ex eo, quod negat prestare dictam patientiam, per not. in d. l. ij. §. hoc interdictum. el. j. Alii dicunt secundum Bartol. quod hoc operatur interesse totius populi, quod sibi non placet, quia secundum hoc non posset constitui procurator ab actore, quod est contra §. penult. sed pro interesse publico debet intentari actio à iudicio communis. & hoc est quod dicitur text. in dicto §. hoc interdictum. el. j. quod actoris interest, & ideo refert se ad interesse actoris non populi.

70 ¶ Quæro præterea xxxiiij. loco, quomodo formari debeant positiones actoris & rei in hac materia, & in hoc interdicto. Et dic quod positiones actoris sic formari possunt. Compareo & dico quod via illa est publica, sine locus ille est publicus, cuius tales sunt confines, &c. Item quod aliquid immisisti vel vis immittere sine licentia principis vel superioris. Item quod licet princeps tibi concessit edificare vel aliquid immittere in via pu. vel loc. pu. per talē immisionē vel adificationē, incommoatur vltus meus seu domus mea. Item quod ego qui ago hoc interdictum, careo edificio posito in loco publico. Itē quod id quod imposuisti vel imponere vis,

nocet vel nocere potest loco publico. Item quod imposuisti uel uis imponere, est aliud, quam domus. Item quod in illa domo si quam edificasti in publico nocet multum loco publico. Item quod supra locum publico ponentes posuisti. Item quod opus factum in loco publico possides. Item quod tuum opus quod fecisti in loco publico lumen quod habebam in loco publico habuit in h. Positiones rei sic fieri possunt, Comparere &c. & dico quod locus ille uel via illa est vicinalis uel priuata. a Item quod illud quod in posui uel imponere uolo, feci cum autoritate principis, & ecce priuilegium. Item quod id quod imposui uel imponere intendo cum priuilegio, est sine incommodo alterius. Item quod is qui proponit hoc interdictum, edificasti in loco publico item quod id quod edificasti est domus, & sine incommodo alicuius loci priuati uel publici. Item quod opus predictum de his possidere siue dolo uel culpa. Item quod lumen tuum per quod edificium obsecrari habebas a loco meo priuato de his positionibus habes per Rof. in tit. si aliquis ponit in via publica est de interdicto, ne quid in loco publico. & colligitur ex his que dixi supra in 32. q. 1. Quæro 35. dictum est supra in 8. q. quod est licitum regulariter ire per viam publicam & agere & ducere plaustrum, quid si quis impeditur ab aliquo, qui prohibere non potest, quo remedio ei succurritur. Dic quod est prodictum super hoc interdictum, ut liceat ire uel agere per viam publicam. ut l. 2. §. si. ff. ne quid in loco publico & non reperitur alibi de isto interdicto nisi ibi, secundum Rof. in tit. si aliquis uult ire per viam publicam est in tit. de interdicto, ut liceat ire, agere per viam publicam. & de illo sit etiam mentionem per glo. in tit. ff. ne quid in loco publico. & ad hoc ut comparat istud interdictum, ista sunt necessaria. Primum, quod uia illa sit publici. & qualiter dicatur uia publici dixi supra in 7. q. Secundum, quod ille qui uolebat ire agere per viam publicam prohibitus sit, ut d. l. 2. §. finalis. si enim per uiam priuatam aliquis uult ire, agere, debet negantia, ut l. 2. §. si. ff. si ser. uen. & dicam in sequent.

72 quæst. 1. Circa istud interdictum primo quæro quomodo debeat formari libellus. Dic breuiter, Ego dico quod talis me uolentem ire, agere, uel ducere tale quid per uiam publicam prohibuit & prohibet, quare peto pronuntiarum, & ipsum cogi, quod me non prohibeat. & ad hoc propono interdictum, ut mihi liceat ire, agere, uel ducere per uiam publicam. uel actionem in factum sub

73 rogatam in loco eiusdem d. l. 2. §. finalis. 1. Secundo quæro, quomodo formentur positiones in hoc interdicto, dic breuiter, quod positiones actoris sic sumantur, Ego dico, quod talis uia est publici. Item quod ibam per illam uiam. Item prohibuisti, & me prohibes uolentem ire, uel agere, uel tale quid ducere per illam uiam publicam. Positiones rei sic fiunt e contra, Ego dico, quod illa uia est priuata. Item quod illa uia est mea. Item quod tuus tantum tibi iniecit uiolentiam, &

74 non ego. 1. Tercio quæro circa prædicta, quid de his qui colligunt pedagia ab his qui vadunt

per uiam publicam possint de iure prohiberi colligere, seu exigere per hoc interdictum. & Rof. in prælle. et dicit quod credit quod sic. Impediunt enim vires per uiam publicam faciant contra iuramentum habereant priuilegium a principe. C. noua ueluti inst. non poss. l. 1. §. 2. & 3. C. de uel. l. certum. Unde nec ciuitas per sua statuta potest humilissimi pedagia imponere. C. no uel. inst. non poss. l. uel. §. 2. nec aliqui nobiles possunt impedire iter agentis, nisi habeant priuilegium a principe, non debet cedere, nisi patria sit totius, quia tunc de facili conceditur priuilegium, ut l. 2. eo. tit. licet de facto contrarium faciant ciuitates, & nobiles, & potentes, secundum eum, & de ista materia uide plene per Rof. in d. l. uel. que communiter non referuntur in lectu. & per Bal. in cap. j. in tit. quæ sint rega. in vli. seu.

75 1. Quæro quarto quia sæpe dictum est, quod agi potest pro uia publica, an ad hoc per agentem possit constituere procurator, & in hoc distinguere. Aut agitur pro priuato commodum & interesse, & potest procuratorem constituere. Illicet in popularibus in princip. ff. de procur. ubi loquitur etiam de uia publica, & not. in l. si quis pro eodem in fin. ff. de fidei. aut agit pro commodum & interesse publico tantum. & tunc ante litem contestata non potest, sed post sit, ut l. pe. ff. de pig. act. & not. in d. l. si quis pro eodem in fine. 1. Quinto quæro, nunquid pro tali causa possit accedere fidei. Distigue ut dictum est de procuratore, ut habetur per tex. & glo. & Doct. in d. l. si quis pro eodem in fine.

77 1. Quæro. 36. & ultimo, quomodo debeat libellus formari super uia priuata, quando dicitur, quod debet seruitus uiz. uide per do. Pe. Jac. de sancto Martino in quadam sua summa seu practica, quam de libellis composuit anno 311. a qua sumptis originem practica nouella Ioan. Pet. de Papia, licet de ea non faciat mentionem, qui dicit, quod potest sic formari, Coram uobis comparet talis &c. & dicit & proponit contra Martinum, ut cum dictus actor esset in quasi seruitute uiz per talem fundum Martinum, & ad talem uineam ipsius actoris, dictus Martinus ipsum actorem per vim uel dolo malo deiecit de predicta quasi sua possessione. Quare petit ut dictam suam quasi possessionem restituat uobis domino iudici, supplicando ut dictum reum ad restituendam dictam possessionem, uel quasi per uestram sententiam condemnentis. Vel dicas ita sicut hodie confuruit, Quare petit per uos, & officium uestrum, quod si inconsequenter expediat principaliter implorari, quatenus denuntietis & declaratis ipsum Martinum teneri, & obligatum esse ad mihi restituendam dictam quasi possessionem & uiz. & ipsum cogatis, & remediis compellatis ad restituendam dictam quasi possessionem uiz, & prædicta forma libelli procedit, quando quis est expulsus per uolentiam de possessione uel quasi, & de expulsiōe uiz principaliter conuenitur. Si autem principaliter de expulsiōe uiz non conuenitur, sed quia impeditur, non possit

K 4 sic

a Vicinalis uel priuata. Via vicinalis est ad quam faciendam uicini de proprio contribunt, uel quæ in uicos ducit l. 2. §. vicinales ff. ne quid in loco publici. Et quæ priuata & publicæ quæ dicantur d. l. 2. §. prætor. & §. uia. ff. ne quid in loco publici. publica dicitur ea, cuius solum est publicum: has dicitur priuata.

b Prohibuit & prohibet. Prohibitio acquiritur possessio nem prohibenti ex non fieri l. 2. C. de serui. Bal. in l. liberti. j. col. C. de ope lib. ver. sed certe.

c Quasi possessionem. Quasi possessio iuris uel seruitutis quæritur per patientiam etiam uolentiam. Bar. & Alexan. post Doct. in l. j. §. in operis. de oper. non. Ant. in ea. fin. ante pe. chart. de causa pos. Innoc. in c. olim. 3. de rest. spol. & quasi possessio. & uide de Alex. in l. j. §. j. de itin. a. & quæ pri.

fit uti libere via, quia in ea turbatur, tunc posset agere interdictum ut possit iuxta nota. in l. j. C. uti possit. Et vide circa prædicta quæ no. Bar. in l. si prius. ff. de no. oper. nuncia. & no. per Doc. in §. æque. insit. de actio. & quia dixi, quod etiam quando uia turbatur, potest agi & intentari in interdictum uti possit. quæro quomodo debet formari libellus in casu. & dicit do. Pet. Iacobi in sua præctica, in tit. super seruitute vig. principaliter turbata, debet sic formari libellus, Domine iudex ego conqueror de Petro, quia cum essem in quasi possessione seruitutis uia per fundum Petri Puzi, cuius tales sunt confines, &c. & talem vineam ipse turbat, & impedit me, & uim mihi facit in prædicta quasi possessione, nec permittitur me uti uia publica. a Quare ago contra eum, & peto ne me in prædicta quasi possessione turbet, nec in ea uim mihi faciat, uobis domino Marco iudici supplicando, ut condemnatis ipsum Petrum Puzi, ut desistat a dicta turbatione & violentia, & quod de cætero amplius me non turbet: ut probatur in l. penult. ff. de serui. Quidam tamen dicunt secundum eum, quod iste libellus non procedit, quia pro ser. uia turbatæ non competit interdictum uti possit. ex eo quia promissum est de ea rēda specialiter per interdictum de itin. actuque priuati. & isti dicunt, quod nec pro seruitute aqueductus competit interdictum uti possit. quia satis de hoc prouisum est specialiter per interdictum de aqua quoti. & g. ff. de riuis, & de fonte. Nec etiam pro cloacis competit ff. uti possit l. j. in prin. quia specialiter est prouisum per interdictum de cloa. & licet d. l. penult. ff. de serui. indistincte dicat, quod per seruitutem uia, & pro aliis seruitutibus competit interdictum quasi possessoria: attamen glo. ibi exemplificat de itin. actuque priuati. Sed præfatus do. Pet. Iacobi dicit in loco præallegato, quod uidetur posse dici contrarium, uidelicet quod imo etiam interdictum uti possit. competit pro seruitute uia, quia l. penult. ff. de ser. indistincte loquitur, scilicet quod competit interdictum quasi possessoria. ergo indistincte debent intelligi etiam de interdicto uti possit. & similiter glo. etiam in fin. loquitur indistincte. l. j. in prin. ff. uti possit. & in l. j. §. hn. ff. de superfi. Nec uidetur secundum eum, quod de iure una actio seu unum interdictum tollat aliud, si materia sic apte ordinaret expresse contrarium, sicut expresse dixi, quod pro cloaca non competit interdictum uti possit. ut d. l. j. in prin. ff. uti possit. Bar. autem in d. l. j. in prin. in hoc articulo, an pro seruitutibus competit interdictum uti possit. utile distinguit. Nam quædam sunt seruitutes, quæ habent causam continuam, & pro illis competit istud interdictum utile, uti possit. ut d. l. penult. ff. de seruit. & l. j. in fin. ff. si ser. uend. & l. si forte. §. sciendū. eo. tit. & l. arbor. ff. communi diu. Quædam sunt seruitutes, quæ non habent causam continuam, ut iter & actus, & pro competit hoc interdictum, sed e. currimus ad interdictum l. j. ff. de itinere actuque priuati. & Bar. in effectu tenet opi. glo. in d. l. penult. scilicet quod pro seruitute uia turbatæ

a Uti uia publ. Uti quomodo ponatur, Bar. in l. quibus diebus §. fin. in. 2. col. vers. quid de ditione uti. ff. de cōd. & demōst.

te non comperat interdictum uti possideris, etiam utile, sed interdictum de itinere actuque priuati. quod not. scilicet ut scias formare libellum, quando turbatur in possessione seruitutis uia vel alterius seruitutis.

De seruitute aqueductus.

Cap. 4.

- 1 Seruitus aqueductus, est ius ducendi aquam per fundum alienum.
- 2 Ius ducendi aquam per alienum fundum, an sit seruitus realis, uel ius tantum personale, quomodo cognoscatur.
- 3 Seruitutes personales tantum tres sunt, uidelicet usus, fructus, & habitatio.
- 4 Ius ducendi aquam ex fundo suo ad fundum meum si quispiam mihi concesserit causa facienti balneum tantum in fundo meo, in quo panni lauari possint, uel pro aliquo alio usu, qui fundum meum non concernat, an tunc seruitus realis uel personalis erit.
- 5 Ius ducendi aquam ex fundo tuo ad fundum meum si mihi debeat, puta per fistulam, causa seru. ē di. familia mea pro coquina, & equis, & alius necessarius pro domo & familia mea, an erit tunc seruitus realis, an uero ius personale.
- 6 Ius aque ducende ad piscinam meam, uel cisternam, an puteum si mihi concedatur, an sit seruitus realis, an uero ius personale.
- 7 Ius aque ducende ad piscinam meam, uel cisternam, an sit seruitus rustica uel urbana.
- 8 Ius aque ducende ex fundo tuo ad horium meum irrigandum, an realis seruitus sit.
- 9 Ius aque ducende ex fundo tuo ad horium meum &c. an sit seruitus rustica uel urbana.
- 10 Fundus rusticus aut urbanus quando dicitur.
- 11 Aqueductus in seruitute quid ueniat, & quid non.
- 12 Regula, In re sua quislibet est moderator & arbiter, quomodo intelligatur.
- 13 Seruitus aqueductus est sicut anima intellectus in tota in toto, & tota in qualibet parte.
- 14 Subiecta talia sunt, qualia prædicta demōstrat.
- 15 Distributiones quotidianæ qualiter præstandæ sunt.
- 16 Expensas quotidianas ritum collegi prætor dare debet, dato quod unus plusquam aliter comederet, ut faciebat Bononiensis scholaris unus Polonus, qui solus comederat tantum, quantum quatuor alii.
- 17 Seruitus a principio constituta si fundus dominantis aqua indigebat, & nunc ex aliqua causa non indigeat, an seruitus in perpetuum competere desinat.
- 18 Seruitus aqueductus si fundo meo qui est decem iugerum, debeat, & postea auctus fuerit, an propter hoc aqueductus seruitus crescere debeat.
- 19 Seruitutem aqueductus habens an ritum in seruiantis fundo facere possit, per quem aquam ad fundum dominantem ducat.
- 20 Ritum an quispiam simpliciter canere possit.

- 21 Riuum esse quod al quis de iure vel ex permissio-
ne siccare possit, an prædicti dominantis dominus
illum purgare & reficere poterit.
- 22 Ius ducendi aquam per fundum alterius si qui-
ssiam habeat, quando & quomodo ipsam aquam
ducere poterit.
- 23 Seruitus aqueductus in concessione, sine alterius
damno subintelligitur.
- 24 Aqueductus seruatus quomodo aquiratur.
- 25 Aqua per ipsam flueni an præscriptionem vel cō-
suetudinem inducere poterit.
- 26 Aqua si in cerio fundo superiore oriatur, & per
quendam alueum ad partes inferiores descendat
aquisque aliquando pluvialibus adeo crescat, ut
in alueo contineri nequeat, an tunc ille qui est in
parte superiore, ripas ita eleuare cogatur, ut us-
que ad mare discurrat.
- 27 Aqueductus seruitem totam quis habere & cō-
cedere possit, & quis etiam ad aquam ducendā
eius valeat.
- 28 Flumen priuatum tribus modis potest dici alieni
ius esse.
- 29 Aqueductus seruitus, cui, vel quibus concedi pos-
sit.
- 30 Aqueductus seruitem si uni concessi, an alteri
postea concedere possim.
- 31 Aqueductus seruitem si tu, cui primo concessi,
aut postea alius concedere, an possis.
- 32 Aqueductus seruitus, quomodo, qualiter, et quan-
do, & per quem locum constitui vel acquiri pos-
sit.
- 33 Digni mensura secundum Isidorum quid sit.
- 34 Fundi seruientis per quam partem aquam ducere
possit, si non exprimitur, quid iuris.
- 35 Aqueductus seruitus si ex flumine debeat, &
ipsam flumen ducum mutauerit, quid iuris.
- 36 Flumen si alueum mutauerit, an aque uno impetu
perdatur, & tunc aliud flumen uidetur.
- 37 Flumen si alius per mutationem in casibus in qui-
bus agnoscitur seruitus amittatur, an de acqui-
tate restitucula sit, ut ex noua vel nouis alueis
debeat.
- 38 Flumen si ad antiquum alueum redierit, an serui-
tus amissa restitui debeat.
- 39 Aquam ex flumine an cuiuslibet ducere licitū sit,
per occupati nem factam propria auctoritate.
- 40 Bononienses licite de flumine Rethi aquam ducunt
qua postea in Padum intrat.
- 41 Aqua si de unius molendino exeat, & alter eam
capere velit, & ad molendinum suum ducere,
adeo quod priuatum molendinum non impediat,
an possit.
- 42 Forma, seu formula, wallum, & seriola, an idem
sint.
- 43 Aquam si duo ex flumine publico ad suum
suum ducere uelint, & seruicem impediāt, quis
preferetur.
- 44 Cautela ducendi aquam ex flumine.
- 45 Occupare vel edificare incepisse, vel aquam ex
pub loco ducere, quid remissio.
- 46 Consequentia non ualet, aliquis habet potestatem
uel ius ducendi aquam ex flumine publico uel
- priuato, ergo habet seruitem aquæ ducende.
- 47 Aqueductus seruitem quomodo & qualiter quis
rui possit.
- 48 Aquæ ducende seruitem ad molendinum si qui-
ssiam habeat, propter aquarum abundantiam a-
liud molendinum construere non poterit.
- 49 Aquæ publicæ de duobus inter duo castella quæstio
erat, & inter se fuit lata sententia, demum im-
peratur unam de illis castellis mihi concessit, nū
quid illam sententiam seruare teneat.
- 50 Iuri inmodicis aquæ ducenda quæ dica-
tur.
- 51 Fons si ex aliquo fonte oriatur per tempus l. ongi-
ssimum, cuius non exiet memoria in contrariū,
& aqua per inferiores partes discurrere cœperit
patentibus illis, quorū fons erat, an habentes su-
periores fundum, in quo aqua oritur, ipsam pro-
hibito voluntatis sue ducere poterunt.
- 52 Longa consuetudo uoluntate iure imposita seruitus ui-
detur.
- 53 Patientia solam qui permittit, nec per alia uer-
ba seruitem constituit, an seruitem consti-
tuere uideatur, uel se personaliter obligare.
- 54 Aquam dixisse iure seruutis, uel iure simplicis
facultatis, quando dicatur.
- 55 Seruitus aqueductus præscripta quanto tempore
inducatur, & quæ, & quomodo illam præscri-
ptionem inducendam requiratur.
- 56 Sepem prædere, mandare, uel mandari facere in
fundo vicini, uel per vicini fundum aquam du-
cere, an seruitem arguant.
- 57 Aqua quando diuerrisse dicitur iure facultatis tā-
tum, non autem seruutis.
- 58 Possessionem in iuribus incorporalibus idare non
est.
- 59 Differentia quanam sit quantum ad tempus inter
locum publicum & priuatum.
- 60 Aquam si quisquam habebat ius claudendi, certis
horis, nūquid ita claudere poterit, ut nihil, quod
aliis stillare consueuerat, ad partes inferiores
stillare possit.
- 61 Aquam ducendi ius iure seruutis per fundum
tuum si habeam, & per riuum aperium duxe-
rim, & nunc riuum subterraneum facere uelim
an possim.
- 62 Aquam ducendi ius per vicini fundum si qui-
ssiam habuerit, & duxerit per riuum, &
demum uel nouum canalem uel fistulas in
riuo collocare, qua nunquam habuerit, an pos-
sit.
- 63 Aquam per fistulas uel canales si primo per vicini
fundum duxerim, et nunc per riuum ducere ue-
lim, an possim.
- 64 Iure tertij regulariter opponere possum, quando ius
terti agentis exclusum est.
- 65 In illo equo casa ornamenta uendita uidean-
tur.
- 66 Fundum superiorem si quisquam habuerit, in quo
aqua nascitur, quæ per subterraneos meatus
ad fundum vicini inferiorem descendat deinde
revertatur ad fundum superiorem, an fundi in-
ferioris domini eam impedire possit.

- 67 Aqua si discurret a fundo Tuij superiori in fundo Sempronij inferiori per venas subterraneas, demum Sempronius fodit in fundo suo, & venas aperit, ita ut tota aqua ad fundum ipsius Sempronij descendat, & designat ad superficiem fundi Tuij ascendere, quid iuris.
- 68 Aqua ducenda ius qui habet, si aliam aquam admiscuit, nunquid prohiberi possit.
- 69 Statuto si caveatur ut quis possit ducere aquam ex fundo suo per fundum vicini medium, ad aliquem fundum suum inferiorem soluendo vicino damnum cavationis, & quis velit ducere aquam per fundum vicini ad suum, in quo fundo vicini sunt venae aquarum, si aqua sua cum vicini aqua miscetur, & utraque ad fundum inferiorem transeat an possit.
- 70 Privilegiatus & privilegij causa quando parvis potentis fuerint, possidentis potior conditio est.
- 71 Aqua si ex fundo meo superiori ad tuum inferiorem descendat, & totum fundum tuum inundet ex magis aquarum abundantia, queritur an ego qui sum dominus fundi superioris aquam fundo meo retinere cogar, faciendo fossam, aggeres, &c. secundo posito quod non cogar retinere, an te inferiorem cogere possim, ut eam in fundo tuo recipias, vel per terras quod aqua descendat ex meo ad tuum, & ex tuo ad alium inferiorem.
- 72 Super servitutis conventionem factum fuerit, ut superior vicinus aqua in fundo suo retinere teneatur, vel inferior teneatur eam fossa recipere: nunquid superius vel inferior teneatur purgare, vel aggeres facere aut munire.
- 73 Servitutem qui debet, facere non cogitur, sed pati.
- 74 Prædicti dominantis dominus an non solum cogere possit dominum prædicti servientis, ut fundum suum purgari patiat, sed etiam dominus fundi superioris servientis, qui iure servitutis tenetur habere fossam in fundo superiori, ne aqua noceat vicino inferiori, si fossa refectione vidigeat, an possit contra dominum prædicti dominantis agere, ut eam reficiat, ne fundo superiori servientis nocere habeat.
- 75 Aquam qui excludit, quam naturaliter, & servitutis iure in fundum recipere tenebatur, ne in suum fundum veniat, sed in alium derivetur, an aqua plus arceat, teneatur.
- 76 Servitutem si mihi concesseris, ut opere manu facto aquam fluentem in meo ex tuo derivare possim, etiam si tibi noceat, an intelligatur etiam si vlt. a modum noceat.
- 77 Fundus inferior, an aquam ex fundo superiori supervenientem recipere teneatur, quando natura loci subest, nec pactio aliqua intervenierit.
- 78 Aquam propter inundationem si propter auctoritatem in rivo, sine in fouea, vel in aggeribus coronellis feceris, ne aqua subabundans in fundum fluat, an impune eas removere possim.
- 79 Conventio quando nulla extet, nec loci natura servitutem imponat, quid iuris, ubi etiam quod servitus per vetustatem, seu præscriptionem acquisita operetur.
- 80 Aquarum servitutibus circa vetustatem, seu præscriptionem, quantum temporis requiratur.
- 81 Servitus quando casum continuam vel discontinuam habere dicatur.
- 82 Aqua si ad vicini fundum per plures rivus discurre solita fuerit, an in rivum rivum tantum transmitti valeat.
- 83 Aquis quid servandum est, quando non est aliqua conventio, nec loci natura aliquid declarat, nec loci vetustas subest.
- 84 Aqua quando aliquid moderate, vel immoderate fieri dicatur.
- 85 Servitus aqueductus cui debetur, an causa aquæ ducendæ lapideum arcum facere teneatur.
- 86 Servitutem vel ius aquaducendæ habens an possit arcum seu pontem lapideum facere supra alium aquaductum alienum.
- 87 Servitutem itineris qui habet, an possit facere pontem supra locum, per quem aqua ducitur, in viam eo, cui aqueductus servitus debetur.
- 88 Servitus cui debetur per rivum aqueductus in vicini fundo, si velut iuxta pontem fossam facere, in qua aqua congregentur, & ipsam postea per rivum ducere, an possit.
- 89 Aquæ ducendæ de rivo qui ius habet, an eum iculū subterraneum, per quem aquam ducat, facere valeat.
- 90 Rivus manuteneat, & eos purgare, & aggeres reficere quis teneatur, & cuius expensis.
- 91 Barones, & comites, & alij superiores colligentes pedagia negligant, stratis securas tenere debent.
- 92 Fundo si quispiam usum fructum habeat, & alius proprietatem, & aliqua impensa necessarii pro cloaca, vel ob aquaductus formulam occurrat, illa ad usufructuarium, & non ad proprietarium spectat.
- 93 Aqueductus servitus qualiter teneatur, & in ea quis teneri debeat.
- 94 Flumine ex publico non perenni de pratoris equitate servitus constitui potest.
- 95 Aqueductus servitus quomodo amittatur.
- 96 Aqueductus servitus propter fluminis inundationem an pereat.
- 97 Possessio vel quasi aqua per maiorem inundationem, sicut possessio terrarum an perdat.
- 98 Aquæ alterius per immersionem, de qua nulla servitus debetur, an aqueductus servitus amittatur.
- 99 Aqueductus circa materiam quomodo in iudicio procedatur.
- 100 Interdictum aquæ ducendæ libelli forma quæ sit.
- 101 Possessionum actoris forma in interdicto aquæ ducendæ quæ nam sit.
- 102 Possessionum rei tenor in interdicto aquæ ducendæ quæ sit.
- 103 Interdictum aquæ ducendæ ad hoc ut competat, quæ requiratur.
- 104 Actus quando dicatur.
- 105 Interdictum de aqua quotidiana cur factum sit, & an sit aliud ab activa.
- 106 Interdictum de aqua quotidiana an eo casu competat.

118 *Positionum rei forma in interdicto de ruiis qua-
lis esse debeat.*

SERVITVS † aqueductus a est ius du-
cendi aquam per fundum alienum: vt l. j. §. aqueductus ff. de ferul. ruit. p. & iust. de fer.
aquedu. & no. Azo. in sum. & dicitur hęc feru-
tus ius ruit. p. dicit. iust. eo. in p. n. ci. & de re-
bus cor. & incor. in l. j. §. in p. m. ff. de fer. ruit.
p. & propterea ruita feruitus appellatur,
vt dicitur iuris: & dicit in seq. q. p. n. ci. & vi-
detur ius, quia non in facto, sed in iure con-
sistit, quod est incorporale: vt iust. de reb. cor. &
incor. in l. j. Item dicitur ius ducendi, quod in-
telligitur ius per filulam b. siue per quodlibet
instrumentum facile vt l. Quintus ff. de fer. ru.
p. & l. si prius §. placuit ff. de aqua pluui. ar.
etiam si nihil in feruitute consistenda cōpre-
hensum est, dummodo nullum damnum per
hoc domino fundi feruitutis datur, in d. §. pla-
cui tunc autem dicit pōr per lapide manu tra-
ctum: vt ibi no. Azo. in sum. in d. §. aqued. cir-
ca quod vide quod dicit in ix. q. p. n. ci. d. cum
dicit in definitione, aquam subaudi ius inuen-
tam, siue inuenienda: vt l. Labeo. ff. de fer. ru.
p. & q. d. iust. eo. §. aquedu. & not. Azo. in
gl. p. rali. q. uod intelligit, vt sit feruitus, quan-
do est aqua inuenta, non pōt: vt l. si. in feruit.
vend. & ibi hoc no. glo. in d. l. Labeo. & Doct. se-
quuntur. Item dicit in definitione per fundum
alienum, quia sine fundo non potest constitui
feruitus: vt l. ff. communia p. & iust. de fer.
§. in rusticorum. ver. ideo autem. & dicit in
seq. q. & alienum ideo dicit: quia in re sua non
pōt constitui feruitus quia in re sua nemini fer-
uit. l. in re communia ff. de fer. vrb. p. & d. cum si.
alijs non constituta feruitute non potest quis
aquam per fundū alterius ducere, vt l. iij. C. de

per. & aqua facit l. per agrum. eo. ti. & si dicat,
sine domini voluntate, poterit dominus fundi
propria autoritate interdiceret & remouere eue
l. quemad. §. j. ff. ad l. Aquini. nisi quis acquiesci
fuerit ius ducenti aquam per fundum alterius ex
prescriptione vel consuetudine. vt dicam in
iij. q. principali. quia ius aquæ quod competit
ex consuetudine, est fortius quam illud, quod
competit ex pactis priuatorum: vt eleganter
no. Bal. in tit. de pace Conlan. in xxx. q. i. super
verbi saluo iure aque Lambrensis. & predictum
intelligi in aqua que sit duceretur volente do
mino, vel habere potestatem in ducenti a. Jo
mino: pura ab eo, in cuius loco oritur aqua, vel
ab alio qui haberet potestatem concedendi vt
dicam in v. q. principali. vel in iij. vel prescri
ptione vel consuetudine acquisiuerit ius aquæ
ducenti, vt dicam in iij. q. princ. alias non pos
set aquam ducere l. aqua n. C. de ferut. & aqua.
† Secundo principaliter quero, quomodo co
gnoscat, a ius ducenti aquam per fundum
alterium sit feruitus realis, vel ius tantum per
sonale. In hoc puto sic esse notabiliter distin
guendum: aut quis habet ius ducenti aquam,
ex vno fundo ad fundum suum: vel ex pacto,
vel indurum. nro, aut alio modo: aut quis ha
bet ius ducenti aquam non a fundum suum:
quia nulum habet ad quem velit aquam ducere
re. Primo casu subdistinguo: aut tale ius ducen
di non debeat finire cum persona, & tranfit cũ
prædio, & dicitur feruitus realis: puta si quis
habet ius ducenti aquam per fundum vicini ad
fundum suum causa ipsius irrigandi: vt l. pec
oris. cum l. i. q. ff. de ferut. rustic. præd. & l. i. cum
fundo. conuarta l. i. iura cõstitui. §. si fundus. eo. ti.
aut tale ius ducenti aquam debet finire cũ
persona: puta, concedo tibi q. toto tempore
vitæ tuæ tantum possis ducere aquam ex fun
do meo ad fundum tuum causa ipsius irrigan
di. & in hoc fuerunt opiniones inter glo. priores
Nā Ro. teneat, q. hoc casu sit feruitus per
sonalis: per rex in l. Mela. §. fin. & ibi feruitus
est persone. ff. de ali. & cubic. lega. & l. i. cũ eo
tempore. §. fin. ff. ferut. rustic. præd. & l. non
solum. §. ale ff. de lib. le. & l. si binas & des. ff. de
usufru. & hoc opinio videtur probari ratione,
quia feruitus realis non personæ, sed prædio de
betur l. vltus ea socijs. ff. de ferut. rustic. præd. & l. i.
qui aliena. §. ff. de neg. gest. sed si prædio debe
tur, non extinguitur cum persona, immo transi
bit ad heredem & emptorem vt d. l. vlt. con
stitui. §. si fundus. debet dici personalis feruitus,
non realis: item quia feruitutes reales solent
esse perpetuæ vt l. forma. §. quinque. de censu.
& hoc opin. refertur per glossam in d. l. Mela. §. fi
na. & in l. si quis binas. & in l. pecoris. præalle.
& per Cyn. in rubri. C. de usufru. Sed contra
rium videtur, videlicet q. illa talis feruitus sit
realis, & non personalis: vt habetur in glo. in
d. §. fi. & in d. l. pecoris & in d. l. si quis binas.
& hoc opin. probatur in d. l. pecoris. in prin. Item
quia feruitus quæ debetur ab vno prædio al
tæri prædio, dicitur esse prædialis, & realis,

a Seruitus aq̃l. Hec pot̃ pluri
bus cōlūm, p̃
duerhus tū ho
ras vtr̃ la i lōr.
de feni §. iij.
vtr̃. vi. p̃.
b. Fūdo. Fūdo
lā nī fūdo ser
uierū p̃t̃ pōt̃
peru nī cui ser
uitū det̃ sup̃t̃.
fūdo ē cōtra ser
uitū cōtra sē
cētō cōtra sē
uitū dēt. vi. §. p̃.
Bar. C. 3. iij. de
ser. vtr̃. c. 1. p̃.
p̃ l. iij. vtr̃. de
ser. i. l. ser. §.
si domo. nī de
serui urb. pr̃e.
b. Realis. Serui
tus realis dēt̃
q̃ cōtra fē rei
cētē p̃ l. iij. ex
p̃sōnō. & trā
sit ad herēdē et
successōes. a. l.
de p̃sonis
& rē nō seq̃t̃.
Lut. & ibi p̃.
Bar. Bal. & dōc.
Lut. in f. i. vtr̃.
Seruitus ver̃ c.
q̃d̃ fūdo de fēdo
Florenti dēt̃ cō
p̃sonā. q̃d̃ cō
stient̃ Titio ad
dominū ad a
liū locum, qua
vtr̃. lē dēt̃
Bal. ibi p̃ l. iij.
realis. q̃d̃ cōlū
tū seruitus a
quā ad tātem
fūdo. sed si ad
ditur, uel alibi
quocūq̃ vis. dī
citur p̃sonalis.
& cū p̃sona fi
uit. Bar. & Flo.
i. l. cū fūdo. de
ser. ur. pr̃e. dēt̃
q̃d̃ lūmē rea
lis nō Florenti
dēt̃ cā crīstī in
singulārē suc
cessōrē q̃nī nō
i p̃enatū. ibi p̃
Bal. Et unde o
nō §. vtr̃. Cap
in tit. de serui.
reali.

non personalis: ut l. si quis mihi eo tempore. §. si. ff. de ser. r. u. p. ad. ¶ Item quod tres sunt tantum personales servitutes, videlicet usus, fructus, & habitatio. Et aliqui dicunt, quod est etiam ministerium suorum, ut no. gl. in d. l. si quis binas: & dixi plene supra in j. li. ver. postquam visum est de servitutibus mistis. sed iste non sunt de illis: ergo debemus dicere: quia sunt servitutes reales. Nec ob. l. Mela. §. si. & l. non solum §. ita le. cum si. supra alleg. quia videntur dicere tale servitutem esse personalem, quia debet intelligi & exponi in servitute personarum: hæc est prædialis, quæ finitur cum persona, quando hoc actum est, & sic dicimus personale, quantum ad hoc, ut concepta persona respectu commodi finitur, non sui. Nam quia postea etiam durat: ut d. l. si mihi. §. si. & d. l. pecoris. cum l. se. facit l. plurimum fere. §. plus. ff. de act. & ob. & per hoc cessant rationes supra pro parte negativa deductæ: & pro ista opinione est casus in l. iij. ff. de ser. & istam opinio. Io. communiter sequuntur Doct. in loc. præall. Secundo casu primo. quando quis habet ius ducendi aquam non ad fundum suum, quia nullum habet cui possit servitutem debere, an dicatur servitus vel ius personale? & Rog. dixit, quod est servitus personalis, si hoc velit relinquens vel constituens: per d. l. Mela. §. si. & per l. Luc. ff. de ser. rust. præ. & ita no. per gl. in d. §. si. & in l. ult. pomum. C. de ser. & in l. pecoris. & ita tenebat Pet. & refert Cyn. in rub. C. de usufr. sed gl. tenet secundum la. & Azo. quod non sit servitus personalis, sed potius quoddam ius personale, quod actione personali isto pacto debetur, ut d. l. ut pomum. & in l. ut pecoris. & in l. si quis binas. præall. & hanc opin. sequuntur ibi communiter Doct. & hoc est utile scire, an sit servitus, vel ius personale: quia si est servitus, conpetit consessoria illi, cui debetur servitus, ut l. i. §. j. ff. si ser. u. d. & no. in l. si prius. ff. de no. ope. nun. Sed si esset ius personale, conpetere tantum actio personalis. Item si est servitus, potest agi contra quencumque prioris fundi, ut est casus in l. si quis diuturno. in fi. ff. si ser. ui. uen. Sed si non est servitus, sed tamen ius personale, potest agi contra illum tamen, qui cessit illud ius, & non contra alium, ut l. Caius. ff. de ali. & ciba. leg. & l. si. §. si de contrah. emp. & habetur in l. si ff. de no. ope. nun. & in l. iij. §. opus. ff. de ali. iud. mu. causa fa & hoc tenet Bar. in d. l. Mela. §. j. quibus omnibus adde quæ plenissime dixi lib. præcedenti in j. parte. in versi. quomodo cognoscatur quando sit servitus realis & prædialis. ubi omnino vide. ¶ Sed circa prædicta posset dubitari, quid si aliquis concedit mihi ius ducendi aquam ex fundo suo ad fundum meum, causa faciendi balneum tantum in fundo meo, in quo lavari possint panni, vel pro alio quo alio usu, qui concernat fundum meum, an tunc erit servitus realis vel personalis? Et videtur, quod non sit realis, sed solum ius personale. per d. l. ut pomum. & per d. l. pecoris. cum ibi not. per glo. & Doct. Item quia servitus realis dicitur illa, quæ sit propter necessitatem fun-

di cui debentis servitutem: ut l. ergo. ff. de ser. rust. præd. & not. per glo. in l. j. §. in præd. in versi. sunt hæc in fi. co. n. & dicam in seq. quæ sit. primo. ergo ista non potest esse realis, quia non debetur pro necessitate fundi, sed pro persona tantum. Et propterea non videtur, quod sit etiam servitus personalis, per ea quæ supra dicta sunt. Ego tamen puto, quod imò sit servitus prædialis, & realis: quia prædialis debet, in quo est balneum vel lanellum. & pro hoc alleg. gl. in l. iij. in ver. cloaca. ff. de ser. rust. præd. & gl. in d. l. pecoris. ut colligitur ex illo verbo Maxime. & patet etiam hoc ex his quæ dicam in sequent. ¶ Sed quid si debetur mihi ius ducendi aquam ex fundo tuo ad fundum meum, puta per fistulam causa serviendi familiaris meæ, puta pro coquina & pro equis, & aliis necessariis pro domo & familia mea, an erit tunc servitus realis, an ius personale? & difficultas videtur in hoc consistere, quia aut dicimus quod tale ius debetur domui meæ, & erit servitus realis. aut non, seu personæ meæ, & erit ius tantum personale, per prædicta. Et videtur quod potius debeat mihi, & sic sit ius personale, quia principaliter istud sit propter me & familiam meam: & non propter fundum, licet sit in fundo, & id videtur quod debemus attendere, quod principaliter sit, ut l. si quis nec causam. ff. si certum pet. Ego credo quod potius sit servitus realis, quia debetur fundo meo, & licet personæ commoditas quaratur, prædialis tamen dicitur. Unde ius prædij potius, quam personæ consideratur, ut l. qui aliena. §. si. ff. de nego. gest. & l. via constructui. §. si fundus. ff. de ser. rust. prædij. & pro hoc vide glo. in l. j. §. in prædis. quæ incipit, si prædictæ sunt nominatæ. ff. de ser. rust. prædij. & facit quod dixi in q. præced. ¶ Item quid si concedatur mihi ius aquæ ducendæ ad piscinam meam vel cisternam aut puteum, an sit servitus realis, an ius personale? & teneo quod sit servitus realis, ex quo debetur ex fundo, quando piscaria, puteus, vel cisterna sunt pars fundi, ut lege Iulianus. §. si cum duobus. cum l. sequen. ff. de actio. emp. & patet ex dictis supra. ¶ Sed tunc insurgit dubium, an ista servitus realis sit rustica vel vibana. De quo dic, ut in proximo questione. sequen. ¶ Ultimo quid si debetur ius aquæ ducendæ ex fundo tuo ad hortum meum irrigandum, an sit servitus realis? & dicendum sine dubio quod sic, quia debetur à fundo & propter necessitatem fundi dominantis, ut probatur in l. ergo. ff. de servitut. rusticorum prædiorum, & patet ex prædictis. ¶ Sed dubium est, an talis servitus sit rustica vel vibana. In quo sic breviter concludas: Aut uterque est fundus rusticus, & erit rustica servitus: aut uterque vibanus. & erit vibana: ut l. prima. ff. communia prædiorum cum si. aut unus est fundus vibanus & alius rusticus, & tunc iudicatur rustica vel vibana, habito respectu & ad fundum cui servitus debetur, quia si ille est vibanus, dicitur vibana, si est rusticus,

rusticus, dice ut rustica: ut not glo. no. in l. j. in
 versificam. ff. de serui. vrbj. præ. & ibi hoc te-
 nent Doct. & Ang. in d. l. pectoris. De quo vide
 plenissime in lib. superiorem in 4. diuisione prin.
 seruitutis. & dixi etiã s. de seruitute prociens
 di. in prin. ¶ Quando autem dicatur fundus ru-
 sticus, vel vrbani: vide in d. 4. pinc. diuisione
 seruitutis. vers. quæ autem dicatur vrbana præ-
 dia & rustica. vbi omnino videtur: & non omittas,
 quia per ea quæ ibi dicuntur, declarantur suprà
 scriptæ quæstiones: & ex prædictis colligi pos-
 test, quod ius aquæ ducendæ licet sit principa-
 liter rustica seruitus. ut dixi supra in prin. in di-
 uisione huius seruitutis: tamen etiam potest
 esse vrbana: quando. scilicet. debetur fundo vrbano,
 sicut dixi supra de seruitute protegendæ, & de
 seruitute oneris ferendi, quæ possunt esse rusti-
 cæ & vrbane. & dicam etiam infra, de seruit. ut
 liceat alicui. in prin. ¶ Tercio principaliter quæ-
 ro, quid contineatur & veniat in seruitute aquæ
 ductus, & quid non. Circa quod dicas primo, quæ
 veniunt omnia quæ in diuisione seruitutis su-
 pra in prin. dicta sunt. Item venit aqua rûc, qua
 tenuis est opus fundo dominantis: vel ergo, in fi.
 ff. de seruitutibus rusticorum prædiorum. & istud
 est regulariter omnium seruitutum realium, ut
 secundum indigentiam prædij dominantis con-
 stituantur. ut no. Bar. ff. de verb. oblig. l. ea. §.
 Cato. in 6. quæst. princ. & in l. stipulationes non
 diu. in 4. quæst. princ. per d. l. ergo. nec fundo vl-
 tra quam ei opus est. seruitutes reales constitui
 possunt. ut no. glo. in l. j. §. in prædictis. in glo. 2. in
 fi. ff. de ser. rust. præ. & ideo si concessa est vniuersa
 aqueductus per me, quod possum etiam
 postea alteri concedere aqueductum, si aqua sa-
 tisfacit vtrique: ut l. 2. §. aqueductus ff. de seruituti-
 bus rusticorum prædiorum. & l. Lucio. ff. de a-
 qua quotid. & xli. & dicam in 6. quæst. princ.
 Sed si est mihi concessa seruitus aqueductus
 pro fundo meo, non possum eam pro alio fun-
 do concedere, quia seruitus quæ debetur fundo
 meo, intelligitur secundum necessitatem fundi
 mei, & non alterius, ut dicta l. ergo. §. fin. & de
 hoc est casus in l. ex meo. ff. de seruitutibus ru-
 sticorum prædij. ¶ Nec obstat, si dicatur, seruitus
 mihi concessa per alienum fundum, est mea: er-
 go de ea disponere possum sicut volo: quia regu-
 la est, quod in re sua quislibet est moderator,
 & arbiter. l. in re madata. C. man. quia illa regu-
 la procedit quando quis disponit de eo quod est
 suum libere: & hoc habebit certam formam, vi-
 delicet ut mihi debeatur per necessitatem fun-
 di mei tantum, aqua forma recedere non possum.
 l. cum hi §. si præcor. ff. de trã. s. si. & in hoc non
 habet locum regula d. l. in re manda. secundum
 Bar. & Flo. in d. l. ex meo. Et quod dixi, quod aqua
 debitam fundo meo possum alteri fundo conce-
 dere, intellige antequam ingressa sit in fundum
 meum, cuius seruitus est constituta, sed prius quod
 est ingressa, possum ducere ad alias partes, & al-
 teri concedere pro libito voluntatis, nisi noci-
 tura sit ei fundo ex quo inducitur: ut l. i. §. illud.
 ff. de aqua quot. & gti. & not. glo. in d. l. cum el-

sent. §. j. in glo. fin. quam omnino uide eod. tit.
 ¶ Item in seruitute aqueductus hoc contine-
 tur, ut omnibus partibus fundi dominantis ac-
 quiratur: ut l. uia constitui §. quæcunque sunt.
 ff. de ser. rust. præd. & ideo dicitur esse tota in to-
 to, & tota in qualibet eius parte, sicut anima di-
 citur esse tota in toto corpore, & tota in quali-
 bet eius parte. ut no. Bar. in l. stipulationes non
 diu. in 3. col. ff. de verb. oblig. Et ex prædictis in-
 fert ad plures conclusiones. Prima est, quod si
 fundo meo debetur seruitus aquæ ductæ, illud ius
 seruitutis est totum in toto fundo meo, & totum
 in qualibet eius parte. Secunda conclusio est, quod
 licet illa aqua sit magis utilis uel necessaria vni
 partium dicti fundi mei quam alteri parti, non
 consideratur ista maior utilitas uel necessitas,
 a qua est tota ista seruitus in qualibet parte fun-
 di mei dominantis: ut est tex. in l. si parte fun-
 di. ff. de ser. rust. præ. & ibi hoc no. per Doc. & ui-
 de quod dicam in 6. conclusione. Tertia con-
 clusio, si uenditur certa pars fundi, cui debe-
 tur seruitus aqueductus, illa seruitus debetur etiam
 illi parti fundi alienati: & debetur in solidum pro
 diuisio: ut d. l. si partem fundi. Quarta conclu-
 sio est, quod comoditas seu usus dictæ aquæ de-
 bet diuidi inter me & illum, qui est iuxta partem
 fundi dominantis: ut d. l. si partem. non autem ser-
 uitus diuiditur: quia illa est indiuidua: ut no. glo.
 ibi in l. j. §. si usus fructus. ad l. Fal. & l. uic. ff. de ser.
 cum si. Quinta conclusio, quod illa comoditas aque
 debet diuidi pro mensura fundi dominantis, non
 respectu partium fundi utilitatis, uel bonitatis.
 & sic quantitative uon qualificative, ut est ca-
 sus no. in d. l. si partem fundi: & ibi hoc not. per
 Doct. & quæ sit ratio decidendi, quare sit diui-
 sio secundum quantitatem agri, & non secundum
 bonitatem, dicit ibi Bar. cogitabitur. & Doc. ali-
 ter non declarant. ego credo quod ratio sit illa,
 quia seruitus est tota in toto, & tota in qualibet
 eius parte, ut dixi: & sic seruitus inest fundo non
 respectu ad bonitatem uel ad præciositatem
 fundi dominantis: sed pro qualitate: & qualiter
 ergo diuisio aquæ seruiens debet fieri, secun-
 dum quod ipsa seruitus debetur: ¶ quia talia sunt
 subiecta, & qualia prædicata demonstrant: ut est
 gl. in c. dudum. in fi. in uerbi prohibemus. extra
 de deci. & sic e contra, talia sunt prædicata, qua-
 lia subiecta demonstrant: ut l. stipulatio ista. §. hi
 qui. & ibi hoc no. Pet. & Bar. ff. de verb. oblig. & si
 qualitates, regulariter & subiectum. Nec huic
 conclusioni ob. l. quicquid. ff. de acqui. rer. do.
 ubi habetur, quod inspicitur bonitas rei: quia
 ibi loquitur, quando una res non potest duobus
 accedere, quia tunc accedit preciosiori. Sed quæ-
 do potest accedere duobus, tunc non inspicitur
 preciositas uel bonitas: ut d. l. si partem fundi.
 & hoc no. Doctor. Sexta conclusio est, quod di-
 uisio aquæ seruiens debet fieri pro mensura
 quantitatis fundi, & non pro necessitate partis
 fundi: & ideo debentur decem uncie aquæ uni
 fundo, qui sit decem iugerum: & dominus præ-
 diij dominantis uendidit quinq; iugera certa pro
 diuisio: licet alia quinq; iugera indigeant ma-

¶ Parte fun-
 Pars dicitur fun-
 dus, & uenit in
 legato fundi. l.
 plane. §. si. de le-
 ga. j. in Spec. de
 prob. §. j. vers. si.
 quid si pars.

gis aqua, quam vedita: tamen diuisio aquæ inter emptorem & venditorē debet fieri pro dimidia: vt est casus no. in d.l. si partē fundi. ibi, aut quæ maxime vsum eius aquæ desiderat. ff. de seru. rust. præ. & per illum tex. inserti ibi Bal. 15 & Ang. & Lud. ¶ qd distributiones quotidianæ non debent fieri secundum corpora plus & minus indigentia pro suo victu: vt habetur in c. cū accessissent. de consli. de quo vide per Innoc. in c. cum M. Ferrariensis. eo. tit. qui dicit qd præstande sunt secundum consuetudinē: & ubi consuetudo non est: quia puta de nouo eccle. sia est ædificata. vel de nouo dant distributiōes quotidianæ: dicit qd si distributiones sunt existentes de cellario ad vicum quotidianū fiunt verisimiliter. Sed illa quæ dantur pro indumentis, debent præstari sicut necessitatem personarū & sic qn debentur alimenta ex cōtractu, vel vltima voluntate: & hoc sequitur Ang. in d.l. si partem fundi. quod bene no. maxime pro grauatis in testamento ad præstandū elemosynā: quia debet elemosyna viriliter, & vestimenta secundū conditionē pauperum: & sic in vestimentis pnt executores vel heredes plus dare vni pauperi, quā alteri. Sed in elemosynis quæ cōcer nunt vicum quotidianū, sicut est panis victus, & similia, non pnt plus dari vni quā alteri. 16 ¶ Item no. pro scholaribus, qui stant in collegiis expensis collegii: quia prætor non debet dare expēlas quotidianas, nisi viriliter dato qd vnus plus comedat quā alter, & hoc vide de facto Bonon. in collegio Hispanorum, in quo erat vnus scholaris Polonus qui tñ solus come debat, quantum quatuor alii. Septimā cōclusio nē infero ex p̄dictis: quia licet seruitus aquæ. du. & quælibet alia talis debeatur pro necessitate fundi dominantis: vt l. ergo. §. si. i. præ. & supra dixi. tñ est intelligenda & limitanda vt habeat locum habito respectu ad tempus quo seruitus imponitur: sed postquā est imposita, & sic est tota in toto, & tota in qualibet eius parte: tunc dicit esse æqualiter pro quāritate fundi: & ideo licet vna pars magis indigeat aqua, quā alia, tñ hoc non consideratur, imo aqua debet diuidi æqualiter a pro qualitate iugerū. quod est no. Oitava conclusio est, quia licet dominus prædii dominantis, cui seruitus aquæ duc. debebat magis & frequentius illa aqua in vna parte diuidi fundi uteretur quā in alia imò: & si cōter vteretur in vna parte, si tñ veditit illā partē fundi, in qua minus & raro utebatur di. sta qua diuisio cōmoditatis seu vsus di. stæ aquæ debet fieri pro mēsurā agri, & pro parte vedita debet emptori: vt est casus no. in d.l. si partem fundi. qd ppetuo tene menti. Nec ob. huic cōclusioni illa regula, quæ dicit, qd vsus partis est attendendus. l. se. §. tyrannus. ff. de fun. do. & l. si seruus pluriū. §. si. de le. i. quia illa regula procedit in his q sunt diuidua, vel quæ respiciunt personā. sed istæ seruitutes aquæ duc. iudicantur potius ius quoddā reale cōpetēs p̄dio magis q̄ personæ: vt l. si mihi eo tpe. §. si. ff. de seru. ru. p̄d. & l. g. aliena. §. si. ff. de neg. ge. Itē ita seruitus ē di

uidua, & respicit totā partē fundi, vt dixit gl. et go licet paterfa. dñs p̄dii dominantis sit vsus cōmoditate aquæ p̄ partē, tñ hoc n̄ respicit vsum patrisfa. ad hoc vt cōstetur seruitutē amissile: qd hoc nō pōt eē, vt dixi, vt est si promittatur, vel aliās cōstutatur. Nona cōclusio, si seruitus aquæ. in fundo vnus dominantis in vna p̄dicti fundi aqua nō ē necessaria vel vtilis, tñ seruitus nō dicitur ei parti fundi deberi p. l. ergo. §. si. ff. de seru. ru. præ. & ita tenet Bar. Flo. & Doc. in d.l. si partē fun. eo. ti. quod no. Ex quo sequitur decima, & vltia cōclusio, qd in casu, si dñs prædii dominantis vendit vni illā partem fundi, cui aqua non est necessaria, vel vtilis ad emptorē, vel eius partē, nō transit seruitus vel cōmoditas illius aquæ. vel si aliā partē veditit, cui aqua nō est vtilis vel necessaria, tñ tota seruitus aquæ duc. sequitur partē venditā, & nihil debetur parti retentæ per venditorē. per d.l. si partem fun. quæ oīa tñ no. quia sunt 17 quotidiana & vtilia. ¶ Sed quid si à principio seruitus cōstitutæ fundus dominans indigebat aqua & nunc ex aliqua cā non indigeat, an desinat b seruitus i perpetuū cōpetere? & puto sic eē dicendū. Aut desinit indigere, ita qd amplius ea aqua ad vsum cōcessum vni nō possit, & tñ desinit cōpetere di. sta seruitus, qd cessat fundamentū ipsius seruitutis, vt d. l. ergo. §. si. Aut desinit cōpetere ad tēpus, & tunc teneo qd seruitus hæc nō pereat, licet aqua ad aliū vsum vni nō possit dñs prædii dominantis per ea quæ di. sta sunt supra in maxime in prin. facit qd habetur in l. imus ex sociis. §. si. cū l. se. ff. de seru. ru. 18 præ. ¶ Itē qd si debetur seruitus aquæ. fun. meo qui ē x. iugerū, & postea auctus ē fundus meus, an pp hoc crescat seruitus aquæ. du. dicas qd nō, vt est casus in l. non meus. C. de seruit. de 19 quo dic, vt ibi per gl. & Doc. ¶ Itē hñs seruitutē aquæ duc. an possit facere riuū in fundo seruientis, per quē aquā ducat ad fundū dominantē? Si vult facere de lapidibus viuus ē t. terrā, nō pōt, vt l. si prius. §. placuit. ff. de aqua plu. ar. & dixi tñ in diffinitione huius seruitutis. 20 ¶ Sed nūquid possit cauere riuū simpliciter? 21 dic vt dicā infra in ix. q. princ. ¶ Sed posito qd possit facere riuū vel de iure vel ex pmissioe, an dñs prædii dominantis poterit illū riuū purgare & rescire? dicas qd sic, vt l. rescitōis. §. i. ff. commun. præ. & l. i. §. pe. ff. de riuis. & vide 22 qd dixi in p̄ced. lib. in ti. de rescitione. ¶ Itē ille qui hñt ius ducēdi aquā per fundū alterius, p̄t per cuiusq; partē fundi seruitutis aquā ducere ab initio, sed postquā incēpit ducere per vnā partē, nō pōt postea variādo per aliā partē ducere, vt l. si & ibi Bar. ff. de aqua quo. & æsti. de quo vide in l. si cui. ff. de seru. & in l. si via. ff. de seru. ru. præ. Vbi ēt ponitur, cuius est electio loci, an domini cōcedētis seruitutē, vel eius hære dis, an vero ei⁹ cui seruitus ē cōstitutā. de quo dic ut plenē dixi i li. præ. in ti. de seru. it. uer. nū. qd hñs ser. it. Itē si is q. duo p̄dia hēbat, i vni⁹ veditiōe aquā qd i fundo veditio nascēbat, & circa ea aquā late x. ped. excesserāt, vñ circa ea aq. latam

a Aequaliter.
Cū qd fieri dēt
fieri arbitrio
bōi vti. Bar. in
l. in. in princ. ff.
de antu. le. Et
a dde di. sta. per
Bar. in l. cū pater.
§. dulcis. de
le. i. & in l. Lu
cius in prin. ff.
ad Treb.

b An desinat.
Desinere velle
quō quis p̄bet
nō in l. qd. ait
an lex. ff. de di
uor.

litam decem pedes duntaxat excessisse: ut est
 casus no in l. qui duo præd. ff. de ser. rust. præ
 23 dio. ¶ Item in concessione feruitutis aquæ
 semper subintelligitur sine damno alterius: ut
 l. imperator. ff. de ser. ru. præ. & probatur in l. si
 quis à principe. §. tamē ff. de quid in loco pu.
 & in l. nec amil. C. de emali. De quo dic ut ple
 ne dixi supra in lib. præcedenti. Et propterea
 in concessione aqueductus intelliguntur sem
 per reſeruata iura, & commoditates eius: cui
 primo facta est concessio. ut l. in concedendo.
 ff. de aqua pluuiæ arce. & l. lici. ff. de aqua quo
 tid. & æli. Quia priuilegia vni concessa, alte
 ri dari non debent: ut l. decurionibus. C. de si
 lentariis. lib. xj. Et quia si princeps concessit
 pluribus beneficium: qui prior est tempore,
 potior est in iure. argum. dict. l. in concedendo.
 & l. hoc iuris. §. j. ff. de aqua quodid. & ælim. &
 c. j. qui successio. tene. in vltibus feud. & ideo di
 xit Bald. in tit. de pace. Conſtan. in xxxij. col.
 in concessione iura. de aquis pu. semper viden
 tur reſeruata iura commoditatis eius cui pri
 mo facta est concessio. imo dico plus, quod et
 in concessione aquæ duc. dicitur non obſt. con
 cessione alteri facta: quia intelligeretur de inu
 alida: & pro hoc allego ſingulare dictum Cō
 po. in c. cauſam quæ in ſi. extrâ de nupt. quod
 ſequitur ibi Ant. de But. & Doct. vbi dicunt, q
 si Papa contulit alicui beneficium non obſtan
 collatione alteri facta: intelligitur de inu
 alida, ne alteri præiudicetur. Item si datur ali. ut
 beneficium cum clauſula ut præſeratur alijs:
 quia intelligitur niſi eis fuerit ius quæſitum.
 quod perpetuo tene menti. Et vide quæ dicā
 in vij. q. prin. vbi ponam per quem locum poſ
 ſit aqua duci: & vide etiam ibi in viij. quæſtio.
 prin. vbi dicitur an mutato alueo poſſit com
 24 petere ſeruitus aquæ duc. ¶ Quarto principa
 liter quæro, quomodo & qualiter acquiratur
 ſeruitus aquæ ductus, & dic pluribus modis. pri
 mo pactionibus & ſuppleſionibus: quia ſic ac
 quiri poſſunt etiam aliæ ſeruitutes: ut inſti. de
 ſer. §. si quis velit. & l. si vnā. in prin. in verſi.
 ſecundum expoſitionem gl. quæ exponit paſſū
 ff. de aqua plu. ar. & l. j. §. denique ibi, ſit tamē
 lex eo. Item acquiritur teſtamento, vel codicil
 lis, vel qualibet alia vltima voluntate: ut l. v
 ſuſfructus. in principio ff. de vſufruct. & inſtit.
 de vſufruct. §. j. Item per ſententiam. arg. di. &
 l. vſufruct. conſtituitur. Item præſcriptione: ut
 l. ij. C. de ſerui. & aqua. & ibi hoc plene not. per
 glo. & Doct. & hoc procedit ſiue aqua ſit priua
 ta, ut ibi, ſiue publica. Sed primo caſu quantū
 tempus requiratur, vide ibi notanter per glo.
 & Doct. in l. ſeruitutes la grande. ff. de ſerui.
 tit. generali. & per tex. gloſſ. & Doct. in l. j. §. ſi.
 ff. de aqua pluuiæ arce. & dixi plene ſuprà in
 j. lib. in viij. q. princ. vbi omnino vide de hoc.

In caſu vero ſecundo, quando aqua ducitur
 de pu. dic quod requiritur tantum tempus, cui
 uſus initij memoria non exiſtat in contrarium:
 ut l. vſum aquæ. C. de aqueduct. li. xj. & ibi hoc
 no. Bart. in l. diligenter. eo. ti. & adde quod ſta

tim dicam, ver. ſed nunquid aqua. Itē acquiri
 a. conſuetudine: ut l. j. §. deniq. & ibi per gl.
 & Doct. ff. de aqua plu. arce. & l. in ſumma. ibi,
 loci vetuſtas. eod. tit. & arg. l. j. cum ibi not. C.
 quæ ſit lōga conſuetu. & c. h. extrâ. de conſuet.
 vbi etiam no. per gl. & Doct. an talis conſuetu
 do debeat eſſe præſcripta: de quo dic ut ibi.
 Item q. ius aquæ competit ex pactionibus pri
 uatorum: ut no. Bald. in tit. de pace Conſtan.
 in xxxij. col. & dicit, quod in aliquibus molē
 dinis, palciis & fontibus, & i. ipſorum commo
 ditatibus, & in commoditatibus aquarum, ſtan
 dum eſt antiquitati: per illum textum. Item di
 xit idem in c. j. in §. si quis. de manſo. in v. col.
 titu. de controuerſia inueſti. in vlt. feud. q. in
 aquarum ductu non inſpicimus principium a
 quæ, vnde decurrit, ſed alueos & meatus, vnde
 tranſit in vetuſtiſſimum aquarum curſum: &
 ſecundum eorum qualitatem de vſu aquæ iudi
 25 care debemus: quod nota. ¶ Sed nunquid a
 qua per ſe iſtam fluens poſſit inducere præſcri
 ptionem vel cōſuetudinem? dic q. nō: quia nō
 eſt res animata: per rem inanimatā nihil nobis
 acquiritur. Oportet enim in præſcriptionibus
 aliquē vſum interceſſiſſe: quo principio ſuſ
 ſicit aqua m. per ſe fluere. ff. quemad. ſeruitutes
 ami. l. qui partem. & l. qui fundum. eo. tit. Con
 ſuetudine et ſufficit, q. habuerit initium à mul
 tis vcentibus: nam poſtea perſicitur ſolo cur
 ſu temporis: ut l. venditor. §. si conſtat. ff. com
 munita præd. & ita tenet Bald. in c. j. §. quis. de
 mōlo in vj. col. in ſi. in tit. de contro. muel. q. d.
 perpetuo tene menti. Item l. cōi vel ſtatuto,
 ſeu l. municipali acquiri pōt ſeruitus aquæ du.
 ut l. in ſumma. in prin. in verſi. i. ff. de aqua plu
 uia arce. in l. i. in prin. in ver. j. coniuncta gl.
 ſecundum primam expoſitionē, dum dicit, ſi nu
 perali. & ar. li. ij. §. plane. & l. si non l. nuptialis.
 ff. quod vi aut clam. & l. j. §. deniq. ff. de aqua
 pluuiæ arce. Item natura agri ſeruanda eſt, ut
 ſemper inferior ſuperiori ſeruiat. Hoc. n. incō
 modum ſtaturaliter pati debet ager inferior à
 ſuperiore, quod compēſare debet cum alio cō
 modo. Sicut enim omnis pinguedo terræ ad eū
 decurrit. ita etiam ad eum aquæ incommodum
 deſluit: ut eſt tex. in §. denique quem not. quia
 aquæ naturaliter dicuntur deſcendere ad infe
 riora. Et ideo illi qui habent agros in parte ſu
 periori, non tenentur retinere aquam in ſuo,
 ſed pōt eam retinere inferiores, qui coguntur
 illam recipere. & iſta appellatur quaſi ſeruitus
 ut dicit tex. in d. l. j. §. fin. cum l. ſeq. ff. de aqua
 pluuiæ arce. & hoc tenet Bart. in l. quominus.
 in ij. quæſt. prin. ff. de ſum. qui dicit, quod hoc
 debet eſſe verum in ciuitatibus Italix, quæ ſibi
 de conſuetudine præſcripſerunt merum impe
 rium, & portus, & flumina, & ſimilia. Sed de
 iure comuni prædicta ſunt principis: ut in c.
 primo quæ ſint re. in vſu. feud. & ſic non poſ
 ſunt cōcedi à l. nuptialis. & adde quæ dixi ſuprà
 de ſeruitute vide in x. q. Itē ex reſcriptio prin
 cipis vel ſenatus acquiritur. l. q. princi. ff. de a
 qua pluuiæ arce. & l. permittitur. ff. de aqua
 quodid.

Acquiritur
 Acquisitio per
 quas pſonas ſie
 ri pōt: vide i. ti.
 C. p. quas perſo
 nas no. acquiri
 & inſti. eo. tit.

quoti. & xlii. & no. Bart. in d.l. quominus. in ij.
 26 q. prin. † Sed pone quæstionem, quam habui
 de facto Veronæ. Oritur aqua in certo fundo
 superiori, & descendit ad partes inferiores per
 quandam alueum: quando veniunt aque pluui-
 ales crescit aqua adeo, q. in alueo contineri nō
 potest: an tunc ille qui est in parte superiori,
 cogatur eleuare ripas, ita q. discurrat per alueū
 vsque ad ultimas partes: puta flumen vel ma-
 re: an vero possit dimittere q. aqua discurrat
 suprā ripas. Dicitur quod sic: nisi noceat ha-
 bentibus agros inferiores iuxta ripam eleuan-
 dam. ego dico quod cogi non potest per infe-
 riorem, sed inferior bene poterit munire & ele-
 uare suis expensis. vt est casus in d.l. j. §. fin. &
 hoc intellige, quando pacto vel vetustate ita de-
 bet duci aqua per dictum alueum vel locum: ut
 gl. no. ibi in ver. munire. aliās secus. Item hoc
 intellige quando per alueum aqua discurre
 potest sine damno superioris. Secus si fieret
 damnum superioris: quia aqua inundaret agros
 superiores. exemplum, si à lateribus aluei di-
 scurrunt aque in partibus superioribus: nam
 hoc casu ripæ non possunt eleuari: quia si al-
 ueus est inuentus ad ducendam aquam ad par-
 tes inferiores, non debet aliquid fieri in eo præ-
 ter quod aqua retineatur ad partes superio-
 res: quia istud est cōtra naturam agri, quæ est
 vt aqua descendat. & inferior ipsam recipiat:
 vt d. §. denique quod perpetuo tene menti: q. a
 sæpe de facto contingit. & adde quod dixi infe-
 rius. † Quinto principaliter quæritur, quis
 possit concedere & habere totam seruitutem
 aquæductus: & quis possit cogi ad aquam du-
 cendam. Circa quod si dicas: aut quis vult cō-
 cedere aquæductū est flumine priuato suo, aut
 ex flumine priuato alterius, aut ex flumine pu-
 blica. Primo casu quando flumen est suum
 proprium, potest regulariter ex eo concedere
 aquæductum. l. Lucio. ff. de aqua quotid. & xlii
 ma. & l. in concedendo. ff. de aqua plu. argum.
 & l. ij. & l. aquam. C. de fer. & aqua. & l. ex meo.
 ff. de seru. rust. præ. & l. via constitui. §. si lacus.
 eo. ti. & est ratio, quia i re sua quilibet est mo-
 derator & arbiter. l. in re mandata. C. man.
 28 † Et flumen potest dici priuatum esse alicuius,
 tribus modis. Primo ratione originis ip-
 sius fluminis: puta quia habet ortum in fundo
 suo: vt d. l. quam & l. ex meo. cum alijs ibi alle-
 ga. & l. si quis diuturno. ff. si serui. vendice. & l.
 præses. C. de seruit. & aqua. Secundo ex princi-
 pis concessione. arg. l. ij. in principi. ff. ne quid in
 loc. publ. Tertio ex consuetudine vel præscri-
 ptione. arg. d. l. j. §. denique & §. fin. cum l. sequē.
 ff. de aqua plu. ar. & l. ij. cum ibi no. C. de seru.
 & aqua. & dixi in q. præce. Secundo casu quā-
 do flumen est priuatum, quia alterius: & tunc
 regulariter quis non potest concedere aquædu-
 ctū ex illo flumine, nisi qui est dominus illius
 fluminis, vel eius voluntate: vt l. ij. & l. aquam
 C. de seruit. & aqua. & in his casibus si flumen
 priuatum est perenne, potest esse seruitus aquæ-
 ductus. Sed quando flumen non est perenne,

ista constitutio seruitutis de rigore non tenet:
 sed de æquitate sic: vt l. ij. & ibi hoc not. Bar.
 Ange. & Doctor. ff. commu. præd. Possit etiam
 in his duobus princeps, vel statum disponere
 pro publica utilitate: & quod vici possint il-
 lam aquam ducere ad agros suos irrigandos,
 vel ad alios vsus: prout no. in l. fi. C. contra ius
 vel util. pub. & in c. quæ in ecclesiis. extra
 de constit. Tertio casu, quando flumen est pu-
 bli. puta quando est perenne: vt l. j. §. flum. ff.
 ne quid in loc. publ. quod potest esse tribus mo-
 dis. vno modo flumen nauigabile: vt est Pa-
 dus, Athesis, & Brenta. alio modo dicitur flu-
 men pu. quod non est nauigabile: sed trahitur
 ex flumine nauigabili. vt l. j. §. non autem. cum
 ibi no. ff. ne quid in lo. publ. & dicitur per Bart.
 in l. quominus. in principi. in ij. & in c. p. n. & in
 ij. q. ff. de flum. & in istis duobus casibus quæ-
 ritur aquæductus dupliciter. ex concessione prin-
 cipis, cuius sunt omnia talia flumina: vel ex
 concessione ciuitatis, quæ habet merum imperi-
 um: vt dixi in q. præce. Secundo per tantum
 tempus cuius initij memoria non existat: ut l.
 hoc iure. §. ductus aquæ. ff. de aqua plu. argu. &
 habetur per gl. in l. imperatores. ff. de seru. ru.
 præd. non autem per priuatum concedi potest.
 vt l. ij. ff. commu. præd. & adde quod dixi in
 præce. quæ prin. Tertio modo dicitur flumē
 publicum, quando non est nauigabile, nec facit
 aliud nauigabile, puta si est quidam alueus par-
 uus, vel fons: & tunc acquiritur etiam siue cō-
 cessione alicuius, sed per suam occupationem,
 sicut cetera quæ sunt in nullius bonis: & qui
 primo occupat, præfertur omnibus. in d. l. quo-
 minus. & ibi per Bart. in ij. q. principi. & l. si mi-
 hi eodem tempore §. si fundo. & l. imperato-
 res. ff. de seru. rust. præd. dummodo per istum
 aquæductum non fiat iniuria seu damnum vici-
 nis circumcolentibus. vt habetur in d. l. impe-
 ratores. & in l. ij. §. sunt qui autem putant. in fi-
 ne. ff. ne quid in flum. publ. & adde quod dixi in
 q. præcedenti, ad fi. & adde etiam quæ dixi in l.
 præceden. in ij. q. prin. in ver. item imperator
 seu princeps. vsque ad fi. illius. Item ille potest
 habere seruitutem aquæductus. qui habet fundū
 ad quem ducitur: puta causa ipsum irrigandi:
 aliās secus: ut l. j. ff. commu. præd. cum si. su-
 præ in prin. in diffinitione huius seruitutis. Itē
 ille qui emit vel aliter acquisiuit prædium, cui
 seruitus aquæductus debebatur, potest & debet ser-
 uitutem habere: quia illa seruitus debita præ-
 dio acquisito transit cum prædio. vt l. si aquæ-
 ductus. ff. de contrah. em. & l. si partem. in prin-
 ci. ff. de seru. rust. præd. Secus si prius seruitus
 prædio non debebatur, quia vendito fundo, vel
 aliter alienato, non debetur seruitus aquæduc-
 tus. ff. de seruit. nisi dictum sit: vt in l. venden-
 do. in prin. & ibi hoc no. glo. ff. de contra. emp.
 & ita etiam tenet Bar. in l. via constitui. §. quo-
 cunque. ff. de seru. rust. præ. Item quis potest ha-
 bere seruitutem aquæductus in omnibus casibus
 in quibus potest eam acquirere. De quibus vi-
 de in q. præceden. etiam in quibus potest serui-
 tus

tus aqua duct. concedi, vt dicam in vij. q. princ. Item regulariter quis non potest cogi ad aqua ducendam maxime iure seruitutis, quia natura seruitutis non est ut quis aliquid faciat, sed aliquid patiatur, vel non faciat, vt l. quot. la. j. §. si. ff. de seru. & adde quod dixi supra in iij. q. princ. post prin. & quae plenissime dicta sunt in praecedenti li. in iij. q. princ. & quod dicam in sequē. q. versicu. sed quid si tu cui primo concessi etiam.

29 ¶ Quæro sexto principaliter, cui vel quibus possit seruitus aqueductus concedi. Et dic, quod potest concedi pluribus & per eundem locum, vt euident diebus vel horis ducatur, si omnibus sufficiens est, vt l. ij. §. si aqueductus. ff. de seruit. rust. prad. & l. Lucio. ff. de aqua quotid. & alibi.

30 ¶ Sed si concessi primo vni a, an possim postea alteri concedere? Distingo breuiter sic, Aut ille cui primo concessi, consentit & possum. I in concedendo. ff. de aqua plu. arc. & not. glo. in l. Lucio. ff. de aqua quo. & alibi. facit l. aquam. c. de seru. aut non consentit & tunc aut per illam concessionem secundam ei nocet, puta quia aqua non est sufficiens utrique, & pro eodem tempore conceditur, & tunc non potest, ut d. l. in cedendo. & per l. per quem locum. ff. de ser. ru. prad. & d. l. aqua. Aut per istam secundam concessionem non nocet primo, cui est facta concessio, puta quia aqua est sufficiens utrique. vel diuersis temporibus conceditur, & tunc potest, vt d. l. ij. §. si aqueduct. & d. l. Lucio. & ibi gl. no. etiam glo. in d. l. aqua. Et ita fuit determinatum Bononiæ, ubi communitas concesserat aquam, & fratres minores, quibus secundo commune concessit, volebant, & fuit iudicatum quod valeret secunda concessio, quia non derogabat priori, ex quo aqua utrique sufficiebat, vel sufficere poterat, per prædicta. Sed quid si conceditur pluribus simul vel separatim, vel simpliciter seruitus aqueductus, ita quod valeat, quia omnibus sufficit & non conueniunt quemadmodum videntur? Dic quod utile iudicium commune diuidendo eis datur, ut scilicet aqua vel mensura vel temporibus diuidatur, ut d. l. Lucio. cum gl.

31 ¶ Sed quid si tu, cui primo concessi seruitutē aqueductus, uis postea alteri concedere. an possis? Et in hoc considera quatuor casus. Primus est, si uis concedere, ut ille extrahat de fundo primi concedentis, & non potes, ut l. ex meo. ff. de ser. rust. pradior. Secundus casus, si uis concedere, ut extrahat de fundo medio, per quē aqua ducitur canali, per quod perueniat ad fundum tuum, & idem, quia illa seruitus aqueductus est ibi concessa pro necessitate fundi tui, & non alterius. ut l. ergo. ff. de ser. rust. pradior. nec potes illam aquam tanquam tuam concedere alteri, quia non est tua antequam ingrediatur fundum tuum, ut l. j. §. illud. ff. de aqua quo. & alibi. Tertius casus, si uis alteri concedere, postquam in fundum tuum aqua ingressa est, & potes, quia effecta est tua, nisi nocitura sit meo fundo, ex quo seruitus inducitur, ut d. §. illud & no. gl. in d. l. ex meo. & dixi supra in iij. q. princ. circa princ. Quartus & ultimus casus est, si aqua exiisset de fundo tuo, &

tu regulariter non posses alteri concedere dictam aquam, quia eadem ratione quam primū aqua ingressa est alium fundum vicinū, est effecta tua, vt d. §. illud. ergo de ea tu non potes disponere. Sed ista regula fallit, quando ista seruitus imponeretur per te, antequam perueniret ad locum interiorē de ipsius voluntate, per l. aquam. C. de seruit. & aqua. Exemplum, aqua dum exiit de fundo tuo, potest discuti per diuersa loca ad fundos vicinorum, & est in potestate tua, per quam partem facias exire aquam, nam potes eū vno vicino inferiori, si aqua est utilis, conuenire de dimittēdo dictam aquam ad fundum suū, cum hoc quod postquam irrigauerit fundū, teneatur mittere ad alium certum fundum inferiorē, & illo modo potero imponere seruitutem aqueduct. postquam exiuerit de fundo tuo, ut d. l. aquam. vbi hoc probatur. C. de seruit. & aqua. Et prædicta omnia intellige, quando ille cui conceditur seruitus aqueductus habet fundum ad quem aqua duci debet, alias secus. ut l. j. ff. com. pradior. & dixi in q. precedenti ante fin.

32 ¶ Quarto septimo principaliter, quomodo, & qualiter, & quando, & per quem locum constitui vel acquiri possit seruitus aqueduct. Et dic, quod acquiri potest his modis, de quibus supra in iij. questione prin. facit l. via. ff. de seruit. Item seruitus aqueductus olim non nisi ex capite vel fonte constitui poterat, sed hoc hodie ex quoque loco constitui potest, ut l. seruitus aqueduct. ff. de seruit. rust. pradior. & caput aquę seu fluminis dicitur, unde aqua nascitur, ut l. j. §. hoc interd. ff. de aqua quot. & est. & not. glo. in d. l. seruitus aqueduct. & not. principaliter per Bart. in tractat. de insula in ix. col. & plenius per Bal. in l. j. in vj. colum. vers. item not. quod agit ff. de rerum diu. Item seruitus aquę inuenit & inueniendę constitui potest. l. labeo ff. de seruit. rust. pradior. de quo dic, vt dixi supra in j. questione. princip. Item potest constitui seruitus & aqueduct. per interualla temporis puta certis diebus vel horis. modum l. j. §. j. ff. de seruit. & l. j. §. si aqueductus. ff. de seruit. rust. pradior. & l. si sit constituta. & l. si cui in principio ff. quemadmodum seruit. amitt. & l. si diuturnatum. & l. cum constet. in princip. ff. de aqua quot. & est. Item potest constitui seruitus, vt aqua diuidat b per mensuras, puta per vncias & digitos, ut d. l. cū constet. in princip. & l. pe. ff. de ser. rust. pradior. & not. quod tantum significat dicere, concedo tibi vnum digitum aquę, quantum, do tibi licetiam ut ducas aquam per vnum digitum terre tui vacuum, nam per nostra animalium imaginaria, puta ferrea, vel cinea, & per ora, & digitos selemus aquam ducere, secundum Angel. in d. l. pe. & ibi Bart. C. de aqueduct. lib. xj. & Bal. in ti. de pa. C. l. §. nos Romanor. iij. col. i. §. ver. q. not. qd interdum.

a Conces. vni. Aqua vni cōces. la potest alteri cōcedi, si utriq; sufficit, non alter, secundū gl. Bar. Bal. & Do. in l. aqua vers. sed quæro. C. de ser. & Bar. in l. i concedendo ff. de aqua plu. ar. & Bal. in l. si plur. res. j. col. in ver. item si duo. C. de condi. infer. & in c. j. §. si q. de m. s. vj. col. in ver. considera q. quedā. de contr. inuict. in vli. se. & Bar. in l. quominus. v. q. ff. de flum. & Fl. in l. per quē locum. ff. de ser. ui. rust. pradior. & i. l. j. §. aqueduct. ff. eo. tit. & per Alex. confi. xxj. 4. parte.

b Aqua diui. Aqua pluribus debita, iure seruitutis, debet diuidi inter oēs, quibus debet. Bal. in l. pe. j. col. in vers. itē si duo habent. C. de condi. infer. & in l. i. §. & ibi Bart. C. de aqueduct. lib. xj. & Bal. in ti. de pa. C. l. §. nos Romanor. iij. col. i. §. ver. q. not. qd interdum.

L vt

ut l. provinciali. C. de serui. & aqua. & l. iij. ff. de
serui & dixi in præcedenti lib. in iij. q. priu. in qua po
sui quæ sint illæ personæ quæ possint seruit. con
stituer. Item per quem locum viam alii conce
do per fundum, alii aqueductum concedere nō
possum: & eodem modo si alii aqueductum con
cessero, alii ita per eandem vel ducere vel con
cedere non potero: ut l. per quem locum. ff. de
ser. rust. præd. Facit l. in concedendo. ff. de aqua
plu. arc. Item publi. loco interueniente, vel uia
pub. aqueductus concedi non potest: sed à prin
cipio interpretari debet, ut per viam pub. aqua
ducere sine incommodo pub. liceat: ut l. seruitu
tes. §. publ. ff. de ser. & non potest aqua duci per
locum pub. si damnum faciat etiam priuato: ut l.
si per pu. ff. ne quid in loc. pu. & l. ij. §. si quis in
34 suo. ff. eo. tit. ¶ Item quid si non exprimitur,
per quam partem fundi feruentis possis aquam
ducere: dic quod poteris per quamlibet partē.
sed semel electa via, non poteris variare: ut l. si
cui. cum glo. ff. de seru. & l. si ff. de aqua quot. &
æstiu. In contrarium tamen videtur, quod immo à
principio electio sit domini seruientis: ut l. si via.
ff. de ser. rust. præd. de quo dic ut plenissime dixi
suprà de serui. in uer. quæro, nunquid habēs ser
uitutem itineris. & adde, quia aqua non debet
diueri à solito cursu suo: & si diuertitur, debet
in pristinum statum reduci. l. ij. C. ad l. Aquil.
& l. j. §. fin. ff. de fun. & l. j. §. si quis nouum. ff. de
ri. & dixi in tit. præcedenti. in tit. de aquedu. vi.
35 de quæ dicta sunt in seq. q. priu. ¶ Item quid si
debetur seruitus aqueductus ex flumine, & flumē
mutauit alueum: dic quod si mutauit, quia pau
latim nō recessit: & tunc licet alueus derelictus
efficiatur domini prædij dominantis propter vi
cinitatem: tamen perditur seruitus aqueductus.
quia eo loco, ubi nunc est flumen, seruitus impo
sita non est. ut l. hoc iure. §. si aqua ff. de aq. qu.
& æst. Item si flumen cepit circumfluere mu
tato alueo: quia ex quo mediū locus nō seruit,
est interrupta seruitus: ut est casus infra in fin.
Sed si flumen paulatim recessit fundo tuo, sub
sequi par. si quod locus totius fluminis tuæ duc
tionem facit: ut d. §. si aquam. verbi. sed si alluione.
& intelligi, quod si flumen addidit aliquid de terra
fundo tuo: & sic paulatim recessit flumē à præ
dio tuo: quia refert si subito recessit flumē à præ
dio tuo: quia refert si subito recessit, an paula
tim mutauit alueum. ar. l. ergo. §. alluio. ff. de ac
quir. re. do. secundum glossam: quæ ita not. in d. §. si
aquam. in verbi. cessit. & Bart. posuit in l. quo
minus. in xvj. q. si de flu. & licet iste intellectus
in se sit verus: tamen aliter intelligi posset ille
tex. in ver. sed in alluione. nā ille tex. non vide
tur pari prædictum intellectum gl. videlicet dū
dicit, accessit, ut inbaudiat, aliquid de terra:
quia d. dicit in verbo præcedenti, si flumen recess
serit, & postea subdit, si accessit fundo tuo, in
telligitur. l. flumen, de quo prædixerat, & non
aliquid de terra: ut est sensus, quod si flum. en ac
cesserit. i. appropinquauerit fundo tuo, subsequi
pōt. l. inducendo aquam ad fundum tuum ex di
cto flumine: quia locus, fluminis est. in quo nūc
est flumen, seruit ductio. i. seruire intelligitur,

ex quo est in loco in quo seruitus debebatur.
Iste tamen intellectus non videtur conuenire
verbo, alluione, posito in litera, nisi referas ip
sum ad alium vicinum. Ex his tamen no. pro in
telligentia huius materie, quæ nō reperitur be
ne declarata per Doctores. vij. casus principales.
Primus est quādo ex flumine publico, quod est
propinquum, & coniunctum fundo meo, habeo
ius aquæ ducendæ. & flumen totum vno impe
tu recedit de alueo suo, & à prædio meo nullo
loco in medio relicto, nisi alueo antiquo: quia
in medio inter flumen & fundū meum, cui serui
tus debetur, est solū alueus antiquus fluminis.
& hinc casu videbatur, quod adhuc durer serui
tus mea: quia alueus antiquus efficitur meus iu
re vicinitatis. ut insit. de re. diui. §. insula. verbi.
quod si naturali alueo. & sic non est locus me
dius, qui impediat seruitutem. Tamen contrariū
est verum, videlicet quod immo seruitus inipe
diatur: quia ex quo flumen totum vno impetu
recessit, & nouum alueum facit, non reputatur
esse illud idem flumen, cui seruitus est impo
sita, sed aliud. & iste est proprius casus in d. l. hoc
iure §. si aquam. in j. responso, secundum intel
lectum gl. ibi, & hoc etiam vult Bar. in d. l. quo
36 minus. in xvj. q. ¶ ubi vult, quod si flumen mu
tauit alueum vno impetu, perditur ius aquæ: &
tunc videtur aliud flumen. Secundus casus est,
quā flumen vno impetu recedit à fundo meo, &
relinquit inter fundum meum & flumen nedū
alueum antiquum, sed etiam fundum alueum:
& tunc sine dubio nō possum aquam ducere ex
flumine nouo ad fundum meum, duplici ratio
ne. Prima, quia est nouum flumen, cui seruitus
non fuit imposita: ut dixi in præcedenti casu. Se
cunda, quia locus, qui est in medio alienus, mi
hi non seruit, & propterea seruitutem aqueductus
impedit. l. qui sella. §. si ff. de ser. rust. præd.
& l. in tradendis. §. j. ff. comm. præ. & isto modo
debet intelligi d. §. si aquam. in j. & ij. responso.
Tertius casus est, quā in medio reperitur fundus
meus proprius: & tunc est dicendum, quod seruitus
in peditur, nō ex eo, quod locus mediū, qui meus
est, seruitutē impedit: sed ex eo, quia est nouum
flumen cui seruitus nō fuit imposita, ut dixi pri
mo & secundo casu. Quartus casus est, quā flu
men quod erat propinquum fundo meo ad quem
aquam ducere poterā, discessit à prædio meo pau
latim, ita quod per alluionē relinquit terrā fundo
meo inter eundem fundū meum & flumen: & tūc
seruitus non impeditur: quia tota dicta terra ad
dicta fundo meo seruire potest ductio. i. aqua: quia
est mea, & idē flumen reputatur: tunc erit sicut
prius, licet recesserit de alueo suo, ex quo paula
tim recessit. ar. l. ergo. §. alluio. ff. de acquir. re.
don. & insit. de re. di. §. præterea p. alluionē. &
iste est casus in d. §. si aquam. in ij. rñō, sñ glo.
ibi. Quintus casus est contrā, quā flumen, quod
prius distabat à fundo meo, nūc accessit fundo
meo p. alluionē, ita quod est ei nunc coniunctum
mediante alluione velus fundū vicini relicta,
quia recessit flumē à fundo vicini per alluionē:
& tunc idē quod in casu præcedenti: quia nō mu
tatur,

tatur, nec interruptitur seruitus, quoniam reputatur esse idem flumē, nec est locus medius, qui seruitutē impediatur. & iste est casus in d. 2. re sponso, secundū alium intellectū, quē supra dedimus. Sextus casus est, qñ flumen quod distabat a fundo meo, ex quo habebam ius aquæ ducendę per medium fundis vicini ipso vicino consentiente, recessit uno impetu, & coniunctus ē eū prædio meo. Et in hoc videtur dicendum, qñ ius aquæ ducendę non perdat, quia si loco medio existētes ducere poteram, multo magis ubi locus nullus est medius, tamen contrarium verius, quia non aliud flumē esse reputatur, ve dictū est in j. & 2. casu. Septimus casus est, qñ flumen quod erat fundo meo coniunctum, circumfluere cepit mutato alueo, id est, per duæ partes fluere cepit aliquo loco relicto in medio inter vnum brachium fluminis & aliud & tunc impeditur seruitus aquæ ductus, quia ex quo locus medius non fuit, interrupta dicitur seruitus, ut est casus in d. si aquam in 3. re spon. Subest hic et alia ratio impeditiua, quia mutato in toto alueo unico impetu, dicitur esse aliud flumen propter prædicta. Octauus & vltimus casus est, qñ flumen circumfluere cepit, & locus medius non impeditur seruitutē, quia dominus mihi consentit, vel est meus. & in hoc puto sic esse, dicendum aut flumen recessit in totum de alveo antiquo, & cepit circumfluere, & tunc licet esset vna ratio impeditiua, scilicet loci medij, tamen subest alia, quia non est amplius primum flumen, & ideo non duratur ducendi aqua, secundū ea quę dixi supra in tribus primis casibus: aut flumē non recessit in totum ex alveo antiquo, ita qd dici possit, primum flumen durare: tunc aut prædium meum, & proximū veteri alueo, vel vni brachio fluminis, & tunc pro ea parte illius brachij debetur mihi seruitus, quia utraque ratio impeditiua cessat. s. de loco medio, & de nouo flumine, sed in alio brachio fluminis, cui prædium meū non est proximū, sed fundus alterius, & tunc aut ille non consentit, & in illo seruitus fundo meo debetur, quia locus medius, &c. & ita tenet gl. in d. si aqua in ult. respon. in verbo, circumfluere, aut dominus medij prædij consentit, & tunc seruitus durat, quia est utraque ratio impeditiua, & ut breuius prædicta intelligatur, reducas oēs prædictos octo casus ad duas tantum conclusiones. Prima est, si ex flumine seruitus aquæ ductus prædio uni debetur, & mutatur flumen de loco suo, ita qd dici possit nouum flumen, tunc seruitus aquæ ductum impeditur siue sit locus medius impediens seruitutē, siue non, quia huic nouo flumini & alueo seruitus non fuit imposita. Secunda conclusio, si flumen ex quo debetur seruitus aquæ ductus, ita recessit de alueo suo, qd non dicatur nouum flumē, sed idem durare, & nullus est locus medius, qui seruitutē impediatur, durare possit, quia nihil subest, quod seruitutē habeat impedire. & prædicta oia intelligas procedere posse in quatuor casibus principaliter. Primo quando ius aquæ ducendi debetur ex flumi-

ne publico. & ita posui casum supra, & tunc requiritur, ut habetur licentia a principe vel superiorum, ut probatur d. si aqua, secundū primā lec. gl. ibi. Secundo potest intelligi, qñ sit priuatus, & tunc sufficit habere licentiam a domino quando illius publico, cui debetur seruitus aquæ ductus. Tertio potest intelligi, si ducenda aqua per fundū vicini, cui imposita erat seruitus, & flumen mutauit alueum inter fundum feruentē, & nouum alueum, p. quē aqua discurrat, dimisit an sit seruitus extincta? Quo casu distinguitur, aut subito recesit, & extincta est seruitus, quia medius locus, qui non seruit, impedit seruitutē. Aut paulatim: & tunc durat seruitus, quia reputatur idē flumen: nec est locus medius, qui impediatur seruitutē, ut probatur in d. si aqua secundū secundam lecturā glossæ ibi. Facit quod nota. in l. conuenit. §. j. ff. de pigno. acti. & in l. si fundus. in prin. ff. de pig. Quarto & vlt. pos sunt prædicta procedere, qñ est questio, utrum prædatur ius occupationis, ut præferendi vicini. Quo casu eodē modo est dicendū, aut flumē subito recessit, & alueū mutauit, & prædicta ius aquæ ducendę, qd erat acquisitū occupatione: & tunc non occupatore opus est. Aut paulatim: & tunc secus: quia ius aquæ ducendę retinet, ut no. Bar. in l. quominus. in 16. q. de flu. qui est subdit hoc vltimo casu id procedere, nisi ille cui seruitus debeatur, passus sit pannū aqua ire in sua libertate, quia tunc perderetur ius aquæ ducendę. ut l. j. in prin. ff. de aqua. quoti. & alti. & no. Bar. in d. l. quominus. in 15. q. prin. in ver. et secundo requiritur. † Sed iuxta prædicta quaero, an in casibus, in quibus per mutationē aluei fluminis amittitur seruitus, aquæ ductus de æquitate sit restituenda, ut debeat ex noua vel nouis alueis. & videtur quod sic fiat. l. l. seruitutes. §. si solum ff. de ser. vrb. præ sed glo. in d. l. hoc iure. §. si aqua. in ver. interrupta. ff. de aqua. quo. & alti. dicit sub dubio, forte quod illud procedat, quando debetur seruitus ex loco priuato, & sic ex flumine priuato, secus si ex flumine publico. ego vero non puto quod in aliquo istorū casuum restituatur per ipsum tex. & per ea quę dicta sunt supra. Nec ob. d. §. si sublatum. quia ibi loquitur de seruitute, quę potest intelligi etiā eadem ex quo non mutatur locus, licet mutetur edificium. ac etiam contingit propter publicam utilitatem domorum, ut dicit Angel. de quo dixi, ut plene dixi in li. præcedenti, in ti. de 38 ser. stil. in 6. q. vbi omnino vide. † Sed quid si ad antiquum alueum b flumen redierit? Gl. in d. §. in verbo, interrupta. in fi. dicit quod restituitur, quia tex. in d. §. si aqua. non dicit, quod seruitus fuerit an illa, sed interpretatur, ut probatur etiam in l. in tradendis. in fi. ff. communia præ. & hoc intelligit, nisi tanto tempore steterit interrupta, quanto seruitus amittitur, de quo dicam infra in 10. q. prin. quia tunc seruitus amitteretur proprie, ut d. l. tria prædia. nec restituatur, licet flumen in alueum suum redierit: & ita induco dictā gl. in ver. interrupta. in fi. p. d. l. tria prædia, quod nota. & quia sæpe facta est n-

a. Flum. pub. Aqua ex flumine publico potest deduci ad irrigandos agros per vicinos, si modo faciunt sine alterius iniuria. Imperatores. & ibi Bart. & Flo. ff. de serui. tu. præ. Sed contra non in l. vsu. & ibi Bart. C. de aquadu. lib. 1. Vide Bart. in l. quominus. in prin. in 2. op. po. ff. de flumi. vbi dicit verū, si potest retine re flumen.

b. Alueum. Flumina sunt communia, ut quę ad dimidiū aluei vtrinque vicinantium. Bart. in tra. de alluion. in libro j. vers. i. videntur est. & Bal. in c. ex literis. pen. co. de proba. Et intellige de aqua, de alueo: quia non est cōis secundum Bal. in c. j. quæ sint regalia. vide Cyn. in l. quędam. de re. diui.

tio de mutatione aluei, quæro quomodo cognoscatur alueus, si mutatur, uel non, dic quando definit esse prima forma omnia, id est, quando sic discurrit per alium locum, quod aqua non currat per primum alueum, dicitur alueus mutatus. ut l. adeo. §. insula. de re. di. §. insula. ver. quod naturali alueo. & no. Bar. in ru. ff. de re. di.

39 l. 2. col. ult. char. ¶ Vltimo circa prædicta queritur, an cuiuslibet sit licitum ducere aquam de flumine pu. per occupationem factam propria autoritate. a Et videtur quod non, & quod requiratur autoritas principis uel superioris, ut l. quominus. ff. de flumi. & l. j. §. permittitur. ff. de aqua quo. & alti. l. 2. in princip. ff. ne quid in lo. pu. & per ea quæ dicta sunt supra in 5. q. principi. In contrariū videtur, quod licite quis possit autoritate iurisdictionis occupare aquam ex flumine pub. quo iure flumina, & eorū usus, & iura publica sunt, ut instit. de re. di. §. flumina, sed tu in hoc sic distingue. Aut flumen est publicum, & nauigabile, aut publicum, & non nauigabile. Primo casu, quando est nauigabile, non licet aquam ducere propria autoritate. & qui prius non ducit, illicite facit, ut d. l. quominus. & ibi hoc not. Barto. in 2. q. 2. Secundo casu quando flumen non est nauigabile, & tunc sub distingue, Aut flumen intrat in aliud flumē nauigabile, aut flumen non intrat in aliud flumē nauigabile. Si intrat, aut illud est mare, & potest ducere, & est ratio, quia propter aquarum abūdantiam ex uno flumine non dicitur recipere incrementū vel diminutionem, & sic propter dictam occupationem nullum detrimentum recipere potest, aut est aliud flumen nauigabile, in quo intrat, & tunc aut propter dictam occupationem & ductus aque aueritur a flumine nauigabili, & facit quoddam flumen nauigabile effici tur non nauigabile, uel damnicatur nauigatio, & non potest, ut d. l. quominus. & ibi per Barto. in 3. op. aut aueritur aqua a flumine nauigabili. exemplum, si aqua ducatur ex flumine ad fundum meum, & nihilominus postea in flumen nauigabile intrat. & istud non est prohibitum, si bene consideras rationes prædictarū ll.

¶ Et Bononienses licite ducunt aquam de flumine Rheni. & postea intrat Padum, secundum Barto. qui ita no. in l. quominus. in princ. in 3. op. pin. & quod dixi, quod quis propria autoritate potest aquam ducere ex flumine publico non nauigabili, quando intrat flumen non nauigabile uel quando intrat nauigabile, & non impedit nauigationem, procedit multo magis, quando intrat flumen non nauigabile. Sed hoc tamē limitatur duobus modis. Primo quāto flumē esset publicū, hoc est, esset in usu publico, scilicet filci vel ciuitatis, uel alicuius municipij, puta, quia illa aqua uenit ad molendinū, put faciunt Bononienses de flumine, in quo sunt molendina cōis Bononiæ. de quibus habetur per glo. in l. inter publica ff. de ver. sig. & in l. sed & Celsus. in princ. ff. de contrah. emp. ueluti ciuitas ad aliū usum a dicta aqua. & tūc permittitur aquam ducere, ut est casus in d. l. quominus. secundū unū

intellectū gl. ibi, & Bar. etiā ibi hoc not. in princ. in 2. op. & probatur in l. j. & per totū tit. C. de aqueductu. l. 1. r. Secundo salit, quando cū uici norū iniuria duceretur, ut l. imperatores. in fi. ff. de ser. ru. præ. & l. j. §. sunt qui putant. ff. ne quid in flumine pub. Et si dicatur, non est semper per uicinorum iniuria, qui non possunt facere suum ædificium? Respondeo secundū Bar. in d. l. quominus. in 2. q. princ. quod per hoc non patitur vicinus iniuriam seu damnum b, sed non acquirit lucrum, & non est idem, lucrum non capere, & damnum sentire. l. fin. C. de codicil. & l. qui autem. in princ. ff. de his quæ in frau. cre. cū si. Aut est flumen pub. ex quo aqua deducitur, sed non est nauigabile. & tunc quis potest licite autoritate iurisdictionis aquam ex eo ducere, quia per iura ciuilia non est prohibitum id quod est de iure gentium licitum, per §. flumina instit. de re. di. & per l. j. §. sunt qui putant. ff. ne quid in flu. pu. dummodo non fiat cū uicinorum iniuria, secundum Bar. in d. l. quominus in 2. q. Sed aduerte secundum eum ibi, quia quādo quis facit illicite respectu priuati ducendo aquam ex flumine publico, ille solus me potest impedire, non alius tertius, quia quantum ad eum illicite facio. l. loci corpus. §. competit. ff. si ser. uen. sed quando facit illicite respectu iuris publici, tunc quilibet priuatus potest impedire. & ita loquitur l. 2. §. idem ait. ff. ne quid in loc. publ. ¶ Quid autem si aqua exit de molendino c vnus, & alter uult eam capere & ducere ad molendinum suum, ita quod molendinū primum non impediat, an possit & dicas quod aut illa aqua intrauit alueum publicum, & non est dubium quod potest per prædicta. & ita reuertit Barto. in dicta l. quominus. in 12. q. in fin. aut non intrauit alueum publicum. & tunc alueus per quem aqua ducitur ad molendinum, est publicus, & post molendinum descendit per alueum publicum, & tunc sub distingue, ut supra dixi de aqua ex flumine publ. ducenda. aut alueus est priuatus, & tunc non potest. ut l. in concedendo ff. de aqua plu. arc. cū si. Quādo autē dicitur alueus fluminis publici, per quē flumē publicū discurrit, & tunc est publicus alueus, quia alueus est illius, cuius est flumen. ut instit. de re. di. §. insula. ver. nouus autē alueus & l. adeo. §. insula. de acqu. re. do. & l. j. §. non enim. ne quid in flu. pu. ibi. quia impossibile est ut alueus fluminis publici non sit publicus & hoc procedit etiam si alueus sit fossa manu facta, per quam fluit publicum flumen. ut l. j. §. si fossa ff. de flu. secus si flumen aliquam terram inundauerit, quia tunc ille locus inundatus non est publicus. in d. §. si fossa. ver. alter. aut alueus est fluminis priuati, per quē flumē priuātū decurrit, & erit priuatus. ar. d. l. j. §. hoc interdictum. & §. ne si amnis ff. ne quid in flu. publ. & descendit ad latus fluminis pro aqua ducenda, puta ad molendinū, uel ad agros irrogātos. qui alueus est locus cauius siue fossa. & dicitur in uulgari forma seu formula. & ita appellatur quāque in l. j. C. de aquadu. lib. x. & appellat quādoque

a Propri. aut. Propria auctoritate an & quando quis facere potest, uide supra de seruitute urban. c. 30. c. 78. & c. 81. & in Spe. de actio. verfic. item uult. q.

b Damnum. Damnum paridicitur etiā is, cui aueritur cōmodum sibi, pueniens ex publico, non si ex priuato. l. 2. §. merito. per Barto. ne quid in loco publico. l. Proculus. de dāno infecta.

c Molendino. Aqua uni⁹ molendini potest diuertere quocunq; per dominum molendini, & de negari alteri moleculino inferius posito, licet deducatur de flumine publico, nisi seruus debeat. Bal. in laquam quæ, circa princ. C. de serui. & aqua.

doque in iure civili. vt l. j. §. incile. ff. de riuis. §. 42. ¶ Item appellatur in vulgari vallum. vt not. Bar. in d. l. quominus. in xij. q. de flu. Item secū dum nos appellatur feriola. Et in hoc dic. quod talis locus siue alueus dicitur priuatus, cum per talem locum non semper cucurrit aqua, vt l. j. §. fluminum. ff. de flu. & ratio in eo §. si fossa. & Bar. in d. q. xij. vbi dicit, Aut ducō aquam ex flu mine pu. immediate per fundum meum, & tunc non est dubium quod locus est meus, aut ducō per fundum vicini ipso permittente, & tunc locus est eius, cuius primo erat, antequam fieret feriola, ut ego habeo seruitutem aquæ ducendæ & si ille me impedit ducere, habeo interdictum de aqua quo. & est. si me impedit formulā siue feriolam purgare, & rescire, habeo interdictum de riuis. ut d. l. j. §. incile. ff. de riuis. & habeo cō fessoriam. de quo vide quod dicam infra in ix.

33 q. prin. ¶ Sed quid si duo volunt aquam ducere ex flumine publico ad fundum suum, & se inuicem impediunt, quis præferatur? ista ponitur per Bart. in l. quominus. in v. & vi. q. principi. ff. de flu. ubi plene examinatur. & per Bal. in l. lapilli. ver. iij. quæro ff. de re. diui. Ego autem dimissis disputationibus sic distinguo: Aut aqua potest sufficere ipsis duobus, aut non. Primo casu regulariter unus alterum impedire non potest. l. Lucio. ff. de aqua plu. ar. & l. ij. §. ff. de ser. ru. præ. & per ea quæ dicta sunt supra in vi. q. prin. & ita tenet Bar. in d. l. quominus. in v. q. in fin. hoc tamen regulariter fallit, quando ambo velent aquam ex eodē fluminis loco ducere. quo casu distingue, ut dicam in sequentibus. Secundo casu principali, quando aqua non est sufficiens utrique, & quilibet vult in diuersa parte fluminis ex eo ducere, & tunc subdistingue: aut ambo incēperunt eodem tempore ducere aquā, vel occupare locum, aut unus primo incēpit, alter pōst, cum de primo ignoraret. aut vnus primo incēpit, & alius postea, cum sciret primum incēpisse. Primo casu, quando ambo incēperunt eodem tempore, videtur quod sit locus gratificationi, per l. h. ff. de re. diui. vel quod forte dirimatur, nisi vnus potuisset providere, alter non. ar. l. si quis domum. §. j. ff. loc. & no. gloss. in l. ij. §. j. in ver. ad obtinendum. ibi. vel de tertio. ff. ne quid in loco pu. quæ ponit de duobus plaustris sibi obuiantibus, ut ponit etiam gloss. in l. per agrum. C. de ser. vel dic secundum Bar. in d. l. quominus. in vj. quæ quod vltus dictæ aquæ est communicandus inter eosdem, vel debet diuidi per tempora & per mensuras. vt l. imperatores. ff. de ter. rusti. prædior. circa quod vide quod dixi in hac vij. q. prin. circa princ. & quod statim videtur. Secundo casu quando vnus primo incēpit, alter pōst, cum ignoraret de primo, Bart. in d. l. quominus. in vj. q. dicit idem quod proximo casu præcedenti: quia paria sunt, quod ambo simul incipiant, vel quod vnus incipiat, & alter ignorans postea incipiat, sicut quando duo plaustra se inuicem obuiant in viam arctam. per quam vnum tantum plaustrum transire potest, & vnum primo ingressum est viam, & aliud po-

stea non præuidens primum. vt not. gl. in d. l. ij. §. i. & in 3. lectu. ff. ne quid in loco publico. in 44 d. 6. quæstio. in fin. ¶ Est ergo cautela, vt ille qui primo ingreditur viam cum plaustro, illi qui primo incēpit ædificare aut aquam ducere, quod ipse protestans occupat & occupare intendit a vsu dictæ aquæ ad tale ædificium. Item bonum esset si quis cum iudicis autoritate opus inciperet, hoc tamen non semper est de necessitate, vt l. quanius. de acq. pos. & istis casibus ipse protestans profertur: vt dicam in tertio casu sequen. ego autem in istis duobus casibus puto aliter dicendum: videlicet aut isti qui eodem tempore volunt ducere aquam vel occupare, vel vnus primo, alter pōst, faciunt in flumine aut in illo loco proximo fluminis, vel si faciunt in ripa fluminis. & tunc licet proprietates ripæ sit eorum qui prope ripam prædiā possident, quia tamen vsus ripæ fluminis est communis, vt l. riparum. ff. de rerum diuis. & insit. eod. §. riparum, dicendum est, quod tantum iuris habet vnus, sicut alter, & sic sunt pares in iure. Et propterea concludendum est, vt dicit Bartol. in dicta l. quominus. in vj. quæstio. videlicet quod aqua diuidatur per mensuras vel tempora, quod intellige, si commodè diuidi potest, ita quod pro sit utrique: alias puto quod forte sit dirimendum, per l. in tribus. ff. de iudi. & per gloss. in d. l. ij. §. i. ff. ne quid in loco publico. si vero faciunt opus non in ripa fluminis, sed in loco proximo ripæ, & tunc aut ille locus est publicus aut priuatus. Si est publicus, ille est præferendus cui est permittum a principe vel a superiore, quia per locum publicum non licet priuato propria autoritate aquam ducere, vt l. seruitutes. §. publico. ff. de seru. & l. 2. in principi. ff. ne quid in loco publico. cum simil. alias erit locus gratificationi principis vel superioris, ut l. fin. ff. de re. & sumpt. fune. & per gloss. in d. l. ij. §. i. in 3. lectu. Si locus est priuatus, & tunc dicendum est, aut ille locus esset ædificantis primo, aut vicini, qui etiam similiter ædificauit, aut alterius tertii. Si est vnus ædificantis, ille præferetur qui in suo ædificauit. quia licet hoc fecerit siue primo ædificauerit, siue secundo, quia ipse ædificauit licite, vt l. 2. §. merito. ff. ne quid in loco publico. not. Cyn. in l. manifeste. C. de serui. & Bartol. in l. quominus. in i. quæstio. si vero locus est alterius tertii tantum, tunc ille præferatur, cui primo concessit dominus loci, alias erit locus gratificationi. quia per fundum alienum priuatum non licet alicui aquam ducere sine eius voluntate, vt l. 2. & l. aquam. C. de serui. & aqua. Secundo casu principali quando vnus primo incēpit occupare, vel ædificare, aut aquam ducere & alter pōst sciens primum incēpisse, tunc primus præferatur, quia hoc casu melior est conditio occupantis, vt d. l. 2. §. merito ff. ne quid in loco publico. & l. 2. §. cōpisse. ff. de polli. & notat Bar. in dicta l. quominus. in prima & quinta quæstio. ff. de flumin. Quod tamen ego intelligo secundum distinctionem præcedentem. ¶ Quando autem quis

2. Occupare. Occupans propria autoritate in eam quo de iure potest, officium iudicis potest impiorare, vt defendatur a vi futura. Bald. in l. si seruus tuus. C. quod cū eo.

L. 3 dicatur

a Occupasse.
Occupare dicitur qui incipit opus & prosequitur, non qui desistit, nisi pro modico tempore desistat. Bar. in l. quoniam. v. q. fi. de flum.

b Perenne.
Perenne flumen dicitur, quod continuo currit. si estate & hyeme. Spe. de cau. pos. & prop. ver. sic. iij. q. d. ergo. c. Stagnum. Adde Spec. ubi supra de causa pos. & proprie. in princ. in viij. col. in vers. octauum est licet

dicatur occupasse a vel incepisse adiacere, vel aquam ducere, vel uti loc. publi. vide plene per Bar. in d. quzst. v. & per Bal. in l. lapilli in iij. q. ff. de re. diui. Et si quis incepit edificare, & demolit, & quando perdat ius pætoris. Item Bart. in d. v. q. & per Bald. in d. l. lapilli in v. q. & ego dicam infra in x. q. princ. ¶ Et pro declaratione omnium prædictorum scias & tene mēti quod non sequitur, quis habet potestatem vel ius ducendi aquam ex flumine publi vel priuato, ergo habet seruitutem aque ducendæ. Sic in hoc debet ita distingui. Aut debetur ex flumine publi. aut priuato, Primo casu, aut prædium dominans ad quod ducitur aqua, est proximum flumini nullo alio medio: & tunc non dicitur proprie seruitus, quia non debetur a prædio alterius quod reperitur, vt l. i. ff. com. præ. sed debetur istud ius a lo. publi. & ita tenet Bart. in d. l. j. aut prædium dominans non est proximum, aut via publi. vel alter locus est in medio inter flumē & locum dominantis, & tunc idem eadem ratio ne. Aut est in medio locus priuatus, per quē duci debet aqua: & tunc aut flumen est perenne b, & erit seruitus aquæ d. ut l. j. §. aquæ ducens. ff. de fer. rust. & insti. eo. §. aquæ duc. & disti in distinctione in j. q. princ. Aut flumen non est perenne: quia aliquando exarescit, sicut est fons, lacus, & stagnū c: & tunc quia non habet causam perpetuam, quia seruitutes reales debent habere causam perpetuam seu continuam respectu rei, quæ debet seruitutem, vt est casus in l. foramen. §. omnes. ff. de fer. vrb. præ. & ibi hoc tenet glo. fi. in princ. in ver. debet. in vlt. le. quod intelligo vt seruitus imponatur directio: quia directio imponi potest, sed bene dicitur seruitus utilitatis, vt l. i. ff. com. prædio. quæ ita debet intelligi secundum Bart. ibi, & in d. l. foramen: & ita etiā tenet Rosied. in libellis suis super interdicto de fonte. & rubrica incipit, Si quis habet vsum ducendi aquam de puteo vel de fonte. Ista seruitus utilitatis non poterit dici seruitus, quantum ad hoc vt præscribi possit, ex quo nō habet causam continuam, quia requiritur tantum tēpus, vt non extet memoria in contrarium. & iste est casus in d. l. foramen. §. omnes. secundum primā le. glo. ibi, quæ in se est verissima, per not. in l. seruitutes. la. grande. ff. de feruit. Item non poterit dici seruitus quo ad hoc quis perpetuo eam habere possit, ex quo constituta est, licet perpetuo non vtatur, quia in hoc casu non potest sic concedi seruitus ista, vt perpetua sit, & iste est casus in d. §. omnes. secundum secundam le. glo. ibi sed quo ad alios effectus potest dici seruitus utilitatis, quod bene no. Secundo casu principali quando debetur seruitus ex flumine priuato, & tunc aut est perenne, & sine dubio dicitur proprie seruitus directæ, & sine dubio dicitur proprie seruitus directæ, ex quo debetur a fundo priuato alteri fundo priuato. siue alius loc. publi. vel priu. sit in medio siue non, quia verba ex mēte legis concurrunt, per l. j. §. aquæ duc. ff. de feruit. rustic. prædio. cum sunt. aut non est perenne, & tunc non valet seruitutis impositio mero iure, sed de æquitate pætoris tenet. & iste est

Barthol. Capol.

casus in l. i. §. secundum tertiam lec ibi, & Angel. ibi. ff. communia prædio. vel secundum Bart. nō valet directæ sed utiliter, vt dixi, in j. casu præ.

47 ¶ Octauo principaliter quæro, quomodo, & qualiter quis debeat aut possit uti seruitute aquæ ducens. Et dicas primo, quod debet uti secundum consuetudinem, ut l. præses. C. de fer. & aqua. & l. si manifeste. eod. tit. & propterea dixit Bald. no. in ti. de pa. Const. in vj. colum. per illum tex. quod in aquis & molendinis & in ipsis aquarū commoditatibus standum est antiquitati. & idē dixi supra in 4. q. princ. post princ. & per Bar. hic in l. qui luminibus ibi, & statim antiquorū edificiorum. cum glo. ff. de ferui. vrb. præ. & l. venitor. §. si constat. ibi, nisi talis consuetudo. ff. cōmu. præ. & l. j. & lan. in totum. & ibi not. C. de ædi. pri. Item quis debet uti seruitute aquæ ducens secundum formam statutorum, si quæ sunt. ar. d. l. qui luminibus ibi, secundum formam statutorum. coniuncta glo. & ar. d. lan. in totum. facit l. omnes populi. ff. de iur. & iur. Itē debet uti secundum conuentiones & pacta, quæ de seruitute inita sunt, & probatur in l. certo generi, ibi, quæ lex comprehensa est. ff. de fer. ru. præ. & in l. is qui duo prædia. cum l. seq. & l. cum essent. §. si ibi, nisi pactum vel stipulatio eod. tit. & l. si quis duas. in princ. ff. communia prædior. facit l. j. si conuenit. ff. de positi. & l. semper in stipulationibus. de re. iur. cum simi. Et ideo non potest quis uti seruitute, nisi quatenus concessum est, vt l. ergo. in fi. & l. ex meo. ff. de feruit. rusticor. prædio. l. non modus. ff. de ferui. & d. l. is qui duo quæ vult notabiliter quod habens duo prædia confinia superius pacto appposito, vt aquam sulco aperto emptori educere in fundo vicini liceat, non poterit emptor ex alio fundo aquam accipere, & inferiorem venditoris ducere. Et hoc sequitur secundum Ang. per illum text. ibi, q. in vlt. seruitutis aquæ forma data punctualiter est obseruanda. & ille cui debetur seruitus aquæ ducens, non potest cum eo aliam miscere. ¶ Et subdit quod hoc est optimum ar. vt ille qui habet talem seruitutem ducendi aquam ad molendinum, non poterit propter aquarum abundantiam aliud molendinum cōstruere. de quo Bar. in l. per agrum. aliās in l. non modus. C. de ferui. dicit esse casum in dist. l. non modus est. & non potest eo modo aliam aquam immiscere, vt molendinum celerius voluatur. Item si esset lata sententia à qua non fuisset appellatum, vel alter in rem iudic. transiisset, tunc inter partes ei standum est secundum formā & tenorem & sententiam, ut de ferui. l. j. & per totum. ff. de re iudic. & per totum titu. C. de eo & ex eo & maxime in cap. cum inter vos. cum simi. ¶ Sed dubium est circa prædicta. pone inter duo castella erat questio de ductu aque publicæ, & fuit inter se lata sententia. demum imperator concessit mihi vnum de illis castellis. nunquid teneatur seruare illam sententiā? & videtur quod sic quia castellum transiit cum suis vitis, suæque causa, præsertim cum sit vniuersitas quæda. ff. de acti. emp. l. in venditione. ff. de condit. & demon. l. si quis

quis legata. §. si. & ff. de contrah. emp. l. aquedu-
ctus. & quia imperator non videtur velle præ-
iudicare sententiis & transactionibus, sed tacite
reservare. ar. tex. in tit. de pace Constan. in ver-
saluo iure aquæ Lambr. & ar. l. Labeo. §. j. cum
glo. ff. fa. er. & l. in concedendo. ff. de aqua plu-
ar. & l. si. C. de silen. li. 12. & ideo dicit Bal. in d.
tit. de pa. Constan. in 34. col. in prin. quod con-
cessionibus de bonis publicis factæ semper intelli-
guntur, reservatis iuribus & commoditatibus
cui primo facta est concessio. Facit pro hoc l.
prætor ait. §. merito. & §. si quis a principe. ff.
ne quid in loc. publ. & l. impuberi. ff. de admin.
tu. & l. nec amnis C. de eman. li. & in c. in his. cū
glo. 2. extra de priu. cum si. In contrarium vi-
detur, quia sicut princeps posset non servare
sententiam, & uti aqua publica voluntate, ut in
c. j. in ti. quæ sint reg. in vñ. fe. ita quod & ego
possum, qui vice princeps fungor. Item facta
privatorum fisco non præiudicant, nec tenentur
fiscus de factis illis facere mentionem l. ius pu-
blicum. de pac. & l. iurisdictionem. §. item nec
experiar. eo. ti. dum tamen boni viri fungantur
officio, sicut ipse princeps induxisset, si certio-
ratus fuisset. ff. de pa. l. tale pactum. §. si cum
ibi no. in glo. quod maxime verum est, si alium
non ludo. ut l. 2. §. item Varus. ff. de aqua plu-
ar. l. j. ff. de sol. & c. suborta in fi. extra, de re. u-
di. Nec obstat. in d. titu. de pace Constan. ibi,
saluo iure aquæ Lambr. quia ibi ius aquæ cōpe-
tebat ex consuetudine, & quæ est fortior quā
pactum privatorum. & ita tenet ibi Bal. & facit
quod dixi supra in 4. q. principali post prin. Itē
vbi non est consuetudo, statutum pactum, vel
sententia, dic primum locum esse consideran-
dum, nam publicis aquæductus debet habere
locum siue spatium §. pedum, in quo loco nul-
li sint arbores, sed si quæ nascerentur, debet ex-
cidi, ut l. j. C. de aquæductu. lib. 10. Si vero duci-
tur per locum pu. debet esse latitudo 10. pedū
l. omnes. §. super his. eo. ti. & ita vult Bar. in d.
l. j. & si contra fiat, pena imponitur, ut l. decer-
nimus. eo. ti. Item debet quis ducere aquam ex
flumine, ita aut ut vicinus non noceat in eadē
ripa, vel in alia, ut est text. in l. hoc iure. §. si a-
quam, supra de aqua quorū. & ar. & in l. 2. §. si
quis in suo. & in l. si per publicum. ne quid in
loc. pub. vbi etiam dicitur, quod si rivus aquæ-
ductus privato nocebit, competit actio privato
ex l. 12. Tab. ut de noxa domino caveatur. Itē
debet duci per locum solitum, quia aqua nō de-
bet deduci a suo solito cursu. l. 2. in fin. C. ad l.
Aquil. & ibi per Bald. & Doct. & l. si servus
servum. §. si quis aquæductus. ff. ad l. Aquil. &
nora. in l. j. C. de serui. Et ideo dicit Bal. in c. j.
§. si quis. de manso. in 4. col. in fin. de contro in
vestit. quod in isto aquarum ductu non solum
inspicimus principium, sed etiam loca unde de-
currit, & alueus & meatus unde transit. & si est
verusissimus aquæ cursus, & secundum eorū
qualitatem de usu aquæ iudicare debemus pro
hoc quod dixi in princip. huius questio. & ideo
non potest duci aqua aliter quā ducta fuerit

estate præterita. l. j. §. quod autem. ff. de aqua
quorū. & ar. & intelligitur mutari alueus lo-
litus, quando aquæ curius mutatur, ita ut aqua
depressior vel altior vel rapidior sit incommo-
do vicinorum. l. j. §. quod autem. cum §. ff. ne
quid in flum. publ. Et intellige ut dixi de solito
cursu estate præterita, nisi uerseeur maxi-
ma utilitas ducentis, & modicum incommodū
alterius, ut est casus not. in d. l. j. §. sunt qui pu-
rant. ff. ne quid in flum. publ. & no. Bar. in l. quo-
minus. in 16. q. ff. de flum. † Et incommo-
ditas vicini dicitur, quando unus haberet de a-
qua, & non posset commodè uti aqua iuxta so-
litum, secus si esset incommoditas uel damnum,
puta quia pauciores portabunt frumentum ad
molendinum suum propter abundantiam alte-
rius, quia istud damnum non consideratur ar. l.
quero ff. de iure pa. & l. si. eo. ti. & ita vult Bar.
eleganter in d. l. quominus, in 11. q. in fi. & Bal.
in l. j. in 11. col. in 14. oppol. C. de sen. quæ pro
eo. quod no. Item si servitus aquæductus debe-
tur ex flumine, & flumen mutavit alueum b,
an duret servitus, & in quo loco, unde quæ ple-
nissime dixi supra in 7. q. prin. uerfi item quid
si debetur servitus aquæductus. Item habens
ius aquæ ducendæ potest aquam ducere per
quamcunque partem uult ab initio, ut l. si. ff. de
aqua quorū. & ar. & dum dicit ibi, faciat, de-
bet subaudiri ab initio, antequam rivus sit con-
stitutus, sed postquam locum eligit, non potest
amplius, ut d. l. fin. ibi, dum ne aquæ & istud est
regulare. & pro hoc l. si. cur. in fi. cum ibi no. ff.
de ser. & dixi supra in 12. q. principali. uerfi. itē
quid si non exprimitur. ubi uide. & per Bar. in
d. l. quominus. in 16. oppol. quod intellige ut
statim dixi uerfi. præce. & etiam quæ plene dixi
supra de seruit. in 3. col. uerfi. quero nūquid
habens servitutem itineris in fundo alterius,
in uer. seq. & per ea quæ dicuntur, declarari po-
test ipse articulus. † Sed est dubium de questio-
ne quotidiana. quidam habent fundum in quo
fons oritur, & per longissimum tempus, cu-
ius forte non existat memoria in contrarium,
& aqua exiens de dicto fundo per se cæpit di-
scurrere per partes inferiores patientibus il-
lis quorum erat fons, eo quia retinere dictam
aquam erat forte sibi inutile, & habentes præ-
dia inferiora cæperunt dictam aquam collige-
re, & ad sua prædia duxerunt pro irrigandis
prædiis multis annis elapsis, post etiam per tan-
tum tempus quod non existat memoria in cō-
trarium, uel habentes prædia inferiora fece-
runt coadunationem dictæ aquæ, & ibi fa-
ctum fuit molendinum, & ibi stetit per lon-
gissima tempora. nunc uero habens fun-
dum superiorem, in quo aqua oritur, uult di-
uertere dictas aquas a loco prædicti molendini,
& eas ducere ad alia loca inferiora, quæ ortæ
erant pro irrigandis illis locis, uel ibi uult fa-
cere unum molendinum per se, quæritur nun-
quid possit, an uero domini inferiores ad quo-
rum prædia discurrere consueverant, possint
contradicere & petere quod aqua non diuer-

L. 4. tatur

a. Consuetudo.
Consuetudo in
cursu aquæ in-
spicitur, ut ibi
& tenet Bar.
Cep. supra in
tracta. de seru.
ut. c. 7. ubi uide
omnino. & in l.
si manifeste. u-
bi est casus. C.
de seruitu.

b. Alueus.
Alueus flumi-
nis an sit cōmu-
nis sicut aqua,
uide Bar. in tra-
de alluui. j. lib.
uer. itē uidendū
est utrum. & e
Bal. in c. ex lire
ris. penul. cotu.
de proba. & ui-
de Bar. in tract.
Tyb. lib. j. 6.
char. uer. item
uidendū est ut-
rum iurisdic-
tio.

carit a suo solito cursu. Et primo videtur quod dominus superior possit dictam aquam diuertere, nec per inferiores possit impediri. quia in re sua iure id facere videtur. per tex. in l. fluminum §. ut videamus ff. de dam. inf. vbi habetur quod si in domo mea puteum aperio, & venas putei tui preceps sunt, id iure meo & licite facere videor & non tenor ex huiusmodi facto, etiam si tibi promissum de dam. inf. quia non potest estimari tale damnum tibi dari ex initio operis mei in re mea, in qua meo iure usus sum, vt l. Proculus. in prin. eo. tit. quia licet in suo facere quod quis vult. l. altius. C. de ser. & aqua. & l. qui luminibus. cum ibi no. ff. de ser. ur. pre quoniam in re sua quilibet est moderator & arbiter. l. in re mandata. C. man. Secundo hoc videtur probari in l. Proculus. ff. de dam. inf. vbi dicitur, quod si aqua nascitur in meo cuniculo, quae aqua vicino affert utilitatem, licet ut mihi facere in meo quicquid volo ad utilitatem meam, & vicinum dicto lucro privari, dummodo non faciam animo nocendi tibi, vt l. j. §. denique et j. ff. de aqua plu. ar. & ita vult glo. & Bar. in d. §. ut videamus. Tercio hoc videtur probari in l. si in meo fundo. ff. de aqua plu. ar. & in d. §. denique. vbi dicitur, si in meo fundo aqua oritur, quae ex fundo tuo venas habet, potes eas venas in tuo excindere, ita vt ad fundum meum aqua non perueniat, nisi seruitus mihi debita fuerit, vel nisi animo nocendi feceris, vel vt agrum tuum faceres. Quarto vbiunque quis recipit aquam in fundo suo solitam discurrere ad partes inferiores, & ad utilitatem inferiorum, si postea emerit fundum vicini inferioris, potest ad ipsum fundum emptum aquam ducere, licet in feriori lucrum auferat, dummodo superiori non noceat, vt est casus not. in l. j. §. illud Labeo. ff. de aqua quoti. & alti. Nam si aquam quae alibi oritur, postquam est ingressa fundum meum, possum diuertere ad utilitatem mei fundi empti, non obstante conditione vicini inferioris, vt ibi. & e. gl. in l. ex meo. ff. de ser. ru. pec. & l. cum essent. §. j. eod. ti. multo magis potero diuertere aquam quae oritur in meo fundo. Quinto pro hoc facit l. licet §. Arist. ff. si seru. uen. vbi dicitur, quod in suo alij haecenus facere licet, quatenus nihil in alienum immitrat. Sexto hoc probatur, nam aqua oritur in fundo meo superiori ibi nascendo, & dicitur mei domini illius fundi. l. solum. §. meum. ff. de rei ven. & l. de eo §. si quis. Ad exhi. cum final. & pro hac parte reperio ita fuisse consilium per do. Ros. de Lampugna no. & do. Christo. de Castellione, in consil. quod incipit, factum sic se habet, quidam notabilis. In contrarium videtur, quod in domine in cuius fundo superiori oritur aqua, non possit diuertere ne discurrat ad fundum inferiorem prius, per tex. in l. hoc iure. §. ductus aqua. ff. de aqua quoti. & alti. vbi videtur esse casus ad licentiam pro ista parte. nam ibi tex. dicit, quod aqua ductus cuius origo memoriam excedit iure constituto loco habetur. Secundo ad idem l. j. in fi. ff. de aqua plu. ar. j. vbi dicitur longam consuetudinem

veluti iure impositam seruitutem videri. Tercio videtur esse rex. in d. l. hoc iure. §. aqua. qui dicit, aqua quae in tuo nascitur, tacite lucrificat ab eo qui ducit. Quarto hoc probatur, quia regulariter aqua non debet diuertere a suo cursu. l. 2. in fi. C. ad l. Aquil. & l. praes. & l. si manifeste. C. de ser. Et no. Bal. in d. l. 2. & in l. lapilli. ff. de rei. di. & dixi supra in prin. huius q. princip. Quinto probatur sic, tempus cuius non existat memoria, habet vim tituli vel privilegij. d. l. hoc iure. §. ductus aqua. & c. super quibusdam. §. praeterea. de ver. fi. & habet vim fer. iure concessae. ut l. 2. §. idem Labeo ait si in agro tuo. ff. de aqua plu. ar. Sed si fuisset constituta seruitus per dominum fundi superioris, vel facta venditio, vel privilegium de illo iure aquae ducendae non posset illum cursum aquae diuertere in preiudicium inferioris, cui esset facta concessio. l. incedendo. ff. de aqua plu. ar. & l. Lucio. ff. de aqua quoti. & alti. ibi. & sic per alium. Sexto probatur in l. j. §. si ibi locum velit ducere impune ff. de riuis. Vltimo pro hoc videtur esse text. ad literam in l. si quis diuturno ff. si fer. ven. Et pro hac parte reperio plures consuluisse. Ego vero in hac q. pro veritate & omnium concordia puto esse distinguendum, Aut dominus qui vult diuertere aquam ne discurrat ad loca inferiora, hoc facit animo nocendi dominis inferioribus, & nullo modo potest, vt l. j. §. denique Marcellus. ff. de aqua plu. ar. & ibi gloss. in ver. non haberi. & no. glo. in l. fluminum §. si in ver. non tenere me. ff. de dam. inf. quae gloss. in §. si singulariter vult, quod in dubio non praesumitur quis fecisse animo nocendi. l. merito. ff. pro fog. circa quod vide quae dixi supra in j. libro de solo siue area, vers. sed est dubium an praesumatur facere ad emulationem. & itidem de fenestra. in j. parte, ibi, secunda fallentia. Aut non fecit animo nocendi, sed pro sua utilitate, & tunc subdistingendum. Aut praedictis non est statutum, sed generalis consuetudo in loca circa praedicta, vel conuentio aliqua inter partes: standum est consuetudini vel conuentioni, vt dixi supra circa principi. huius q. principalis. 53 ¶ Et adde quod ille qui permittit solam patientiam, nec per alia verba constituit seruitutem, non videbitur seu. constituere, sed se per sonali ter obligare, vt l. si sub vnam. §. si quis viam. ff. de verbo. ob. secundum Bal. in ca. j. §. si quis de manso. in 5. col. in prin. in tit. de controuer. inuestit. vide quod no. in d. §. si quis viam, & in l. j. §. opus. ff. de ali. iud. mu. ca. fa. & quod dixi supra in 2. q. principali. Aut est sententia lata inter partes vel alios, & dic vt dixi supra in ver. sed dubium circa praedicta. Aut non est statutum, consuetudo generalis, conuentio, vel sententia: & iterum subdistingue: aut aqua illa discurret ad fundos inferiores iure seruitutis, aut iure cuiusdam facultatis. Primo casu, quando iure seruitutis, sine dubio dominus superior in cuius fundo oritur, vel alias, non potest aquam diuertere, & si diuerterat, potest inferior agere contra eum: vt est casus in l. si quis piuturno. ff. si.

si. ser. ven. Et intellige nedum de seruitute acquisita, sed etiam quando quis esset in quasi possessione a seruit. aquæ ducendæ etiam in quasi possessione, quando eo anno usus est dicta seruitute aquæ ducendæ. ut l. j. §. illud tamen. & §. quod autem. ff. de aqua quot. & æstiu. & sufficit eo anno vno die vel nocte duxisse ad hoc, ut dicatur esse in quasi possessione. vt d. §. quod autem. & not. Bal. ibi. & in l. Celsus. in pep. col. in fina. C. de uluc. Nam ille qui semel possedit, cum de suo commodum tractatur, si aliter se possidere, presumitur possidere, nisi probetur contrarium. l. siue possideris. C. de prob. l. super longi. C. de præd. long. temp. secundum Bald. in d. l. Celsus. in fi. penul. col. & sufficit ista quasi possessio ad hoc, vt si impediatur vel turbetur, possit agere contra eum, & resistere etiam de facto vt eleganter declarat Bar. in l. j. §. hoc interdicto. vers. 2. not. quod in istis iuribus ff. de itin. actiueque pri. & adde quod not. per gloss. in c. c. ecclesia Sutrina. in ver. etiam episcoporum. & ibi per Doct. extra de causa poss. & proprie. & per glo. 3. in cap. cum ad sedem. extra de restruct. spon. Secundo casu quando ducitur aqua iure facti utatis b. & non seruitutis, & tunc est licitum superiori diuertere. nec inferior potest agere, neque sibi resistere, vt est casus in l. Proculus. ff. de dam. inf. & in l. se. & in l. luminum. Sædem videamus eodem ti. & in l. j. §. idem Marcellus ff. de aqua plu. ar. & in l. si in meo. eo. tit. facit l. viam publicam. cum ibi no. ff. de via pu. & ibi ita debent adduci omnia argumenta super propria parte deducta. ¶ Sed dubitatio remanet circa prædicta, quando quis dicatur duxisse aquam iure seruitus vel iure simplicis facultatis. Et in hoc tota vis materiz huius consistit. circa quod dic. Aut seruitus est imposita ab homine ex conventionione vel aliquo titu. inter viuos, vel per instrumentum aut codicillos vel alia vltima voluntate, uel per sententiam, vel est imposita seruitus a l. pat. a statuto, vt inferior possit aquam ducere ad fundum suum inferiorem, & clarum est, quod tunc iure seruitutis ducitur aquam duxisse, & superior non potest aquam diuertere contra debitam seruitutem. ff. de aqua plu. ar. & per alia iura supra. ad hoc allegata. aut non est seruitus imposita ab homine, vel a lege, & tunc aut est præscripta seruitus aquæ ductus. & idem eadem ratione, per l. si quis dicuntur. ff. si ser. uen. ¶ Sed in hoc est etiam dubium, quando inducatur seruitus aquæ ductus præscripta, videlicet quanto tempore, & quæ, & quomodo requirantur ad istam præscriptionem inducendam. Dicam breuiter de tempore, aut loquimur de aqua quæ ducitur ex publico, aut ex priuato Si ex publico, requiritur tantum tempus, cuius non extet memoria in contrarium vt l. j. in fi. ff. de aqua plu. ar. & l. hoc iure. §. ductus aquæ. ff. de aqua quot. & æstiu. Aut ducitur ex priuato, & tunc quia regulariter habet causam continuam, præscribitur x. annis inter presentes & 20. inter absentes. l. si quis diurno: præallegata. & no. in l. seruitutes. ff. de seruitu.

de quo dic. vt dixi supra in 4. quest. principali. & plenius in primo lib. in 7. quest. principali. vbi de hoc omnino vide. Quæ autem & quæ requirantur ad istam præscriptionem inducendam, dic. plura. Primum est, quod sine possessione vel quasi, non præscribitur. l. sine possessione. ff. de vfuca. & capitul. sine possessione. de regulis iur. in 6. & notat. per gloss. Bald. & Doct. in l. 2. C. de seru. & aqua. & sic requiritur quod non sit vfuus iure familiaritatis vel simplicis facultatis, vt habetur per Bar. & glo. & Doct. in l. j. ff. de itin. actiueque pri. per Bar. & gl. & Doc. in l. qui iure familiaritatis. ff. de ser. & per Flo. in l. seruitutes. eo. tit. & per hoc Ang. & Doct. in c. bene extra de postu. prælat. & in c. cum ecclesia Sutrina. extra de causa poss. & proprie.

56 ¶ Et quod quis fuerit usus iure seruitutis, comprehenditur potest ex actibus quos facit, quos quis per se ipsum non posset facere in fundo vicini citra ius & nomen seruitutis, vt præcludere sepem, mundare vel mundari facere, fossaturam in fundo vicini, vel ducere aquam per fundum vicini quæ fieri non possunt regulariter, nisi iure seruitutis. l. quemadmodum §. j. in fi. ff. ad l. Aquil. arg. l. cum quidam. §. dicitur. ff. de acqu. hære. & d. l. quoties. & nota. in locis præallegatis. & per vicinum actum ducendi aquam acquiritur ista possessio, vt dixi supra in ti. de ser. itin. vers. vlt. principaliter quero quid requiratur ad hoc vt quis sit in quasi possessione seruitutis. dic. vt ibi dixi. Secundum requiritur, quod sit usus illa quasi possessione bona fide, credens illam seruitutem sibi competere, vt d. l. 2. & ibi no. in l. si ff. quemad. ser. amit. Tertium requiritur scilicet tempus 10. ann. inter presentes, & 20. inter absentes in seruitutibus habentibus causam continuam, sicut est seruitus aquæ ductus regulariter. In habentibus vero causam discontinuam, requiritur tantum tempus quod non extet memoria in contrarium, nisi allegatur titulus, quia tunc sufficit probatio 10. vel 20. ann. ut est gloss. not. multum in l. seruitutes prædiorum & ibi Ange. & Flor. & Doct. ff. de ser. ri. generali. & est gloss. in l. fin. in ver. diu. & ibi per Bar. & Doct. ff. de aqua plu. ar. & habetur per Cyn. Bal. & Doct. in l. j. & 2. C. de seru. & aqua. & per Bar. in l. j. §. hoc interdicto. ff. de itin. actiueque pri. Item quando ducitur aqua ex publico, requiritur tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium. vt dixi supra. in ver. dic. breuiter de tempore. Nec in præscribendo huiusmodi seruitutem, requiritur de necessitate titulus, vt l. si quis diurno. & ibi no. ff. si ser. uen. & no. in d. l. j. & 2. C. de seru. & aqua. & quando dicatur habere causam continuam, vel discontinuam, vide no. per Doct. in d. l. seruitutes prædiorum. & l. foramen. & ibi per glo. & Doct. ff. de ser. vr. præ. & per gloss. & Doct. in d. l. j. Et prædictis add. omnino quæ dixi plene supra in j. lib. in 8. q. prim. Si vero non est seruitus præscripta, tunc dic. aut habens fundum inferiorem in quasi possessione seruitutis aquæ ducendæ, ad fundum suum est, & habens fundum

a Quasi poss. Quasi possessio probatur per vsum 30. dierum ad minus. not. per Bar. & Ale. in l. j. §. 1. de itin. actiueque priu. & plenius in l. si quis §. differentia. de acqui. poss. & in l. 3. & ibi Alex. C. de acqui. poss.

b Iure Facul. Facultas libera intelligitur, dum modo iuris ordo seruetur. Bald. in §. ad huc. de pace iure. fir.

fundum superiorem vel altius, non pot aquam diuertere à cursu suo, nec pot inferior impedi-
ri vel turbari quominus ducat aquam ad fun-
dum suum sicut prius duxit, et pendente iudi-
cio de aqua ducta, donec declaretur an possit
aqua diuertere ut no. gl. & Bar. in l. j. § hoc inter-
dict. ff. de itin. act. pri. & probatur in l. pen. ff.
de aqua quo. & atti. & si ille q. est in quasi pos-
sessione, turbatur ab aliquo, pot extra iudicia-
liter de facto resistere, ut est gl. not. in d. §. hoc
interdicto. & ibi hoc tenet Barto. sed si habens
fundum inferiorem non est in quasi possessione
ne seruitutis, neq; eam praescribit, neq; seruitus
est inposita à lege vel ab homine: tunc dicen-
dum est, habentes fundum superiorem posse a-
quam diuertere: quia tunc aqua non videtur
discurrere iure seruitutis, sed potius iure cu-
iusdam facultatis, ut dixi supra in ver. secundo
casu, qñ ducat aqua iure facultatis. & istud est
de mente gl. in l. Proculus. ff. de dam. infect. &
Bar. & Pau de Ca. in l. fluminum. S. item videamus.
eo. tit. & Bart. in l. j. §. sicut aut. in fi. ff. de
37 aqua plu. arc. ¶ Dubium in hoc solum rema-
net, qñ dicatur aqua discurrere iure facultatis
tantum, & non seruitutis. Et in hoc dic, q aqua
dicitur vel alicui ius aquae competere iure fa-
cultatis, quando aqua per se ipsam fluit seu di-
scurrit, nec interuenit aliquis hominis usus vel
factum, puta quia per venas subterraneas aqua
de fundo superiori discurret ad fundum meum
inferiorem. nam hoc casu et si discurrisset per
mille annos, non diceretur mihi seu fundo meo
acquisita aliqua seruitus: quia aqua per se flu-
ens non potest inducere praescriptionem vel co-
suetudinem, cū in praescriptione vel consuetu-
dine requiratur, q interueniat aliquis actus ho-
minis, quo praecipiat sufficere aquam fluere. l.
qui fundum. ff. quemad. seru. amit. ut eleganter
dicit Bald. in c. j. §. si quis de manso. in vj. col. i.
ti. de controuer. inuest. & hoc casu qñ aqua per
se semper fluit, puta per venas subterraneas, il-
le ad quem aqua fluit, dicitur lucrū capere. &
iste est casus in d. l. Proculus. in d. §. ite videamus.
& in l. si in meo. ff. de aqua plu. ar. quae ita
debent intelligi. & ita consilii anno praeterito
in ciuitate Brixiae. Est & alia rō per quam nō
potest dici, q in casu dictarū il. possit induci p-
scriptio, vel consuetudo per aliquē cursum tē-
poris, etiā si esset tñ tēpus, cuius initij memo-
ria non existat in contrarium. Nam si quis ha-
bet fontem in fundo suo, & aqua per venas sub-
terraneas discurret ad fundum meum, in quo
habeo puteum, quo puteo usus sum longissimo
tempore etiam per mille annos, tamen nō pos-
sum dicere me praescripsisse vel ex consuetudi-
ne praescripta acquisuisse illam aquā, quia ad
hoc q praescribatur huiusmodi seruitus, requiritur
sua & patientia aduersarij, ut l. ij. & ibi not. C.
38 de ser. & aqua. ¶ Et est rō, quia in istis in cor-
poralibus non est dare possessionem, ut l. si a-
des §. fina. ff. de seru. urbanorum praediorū
& l. seruus. §. in corporalibus. & ibi gloss. ff. de
acquiren. rerum domini. & ista quasi possessio

consistit in scientia & patientia aduersarij, ut
est casus in lege quoties la. ij. ff. de seru. & in
lege prima in fine. ff. de seru. rusticorum pra-
diorum & probatur in l. ij. & ibi per glo. & Do-
ctor. C. de seru. & aqua. & not. etiam Paul. de
Cast. in l. j. §. denique. ff. de aqua plu. arcen. &
dixi supra in vers. quot autem & quae requirā-
tur. & ideo tamen istae venae subterraneae com-
muniter sunt occultae, & incognitae antequam
fodiat vel eas praecidat habens fundum superi-
orem, non possum dicere ipso sciente & patie-
te me usum fuisse aqua putei mei, & sic contra
ipsum praescripsisse, & propterea pot ipsas inci-
dere. Teneas tamen, si ista etiam non subesset,
puta quia forte dominus fundi superioris scie-
bat per venas subterraneas, vel etiam super ter-
ram aquam ad fundum meum discurrere, pos-
set aquam ducere, & venas incidere, ex quo sub-
est alia ratio, de qua supra videlicet, quia sine
facto hominibus labitur aqua ad fundum meum,
& sic iure tantum facultatis & non seruitutis,
ut dictum est. & praedicta intellige vera, nisi ha-
bens fundum superiorem haberet a domino fun-
di inferioris, ad quem aqua discurret, puta quia
dominus vtriusq; fundi concessit mihi in fe-
dum fundum superiorem, in quo aqua oritur,
quae discurret ad fundum inferiorem conce-
denti quod est inferius: quia non est veris-
simile dominum ita concessisse, ut eleganter
not. Bald. in dicto cap. primo. §. si quis de man-
so. in iij. colum. in fine arguente. lege qui bi-
nas aedes. ff. de seru. titibus vrb. anorum praedio-
rum. Item praedicta intellige vera, quando a-
qua percipitur ex loco publico: quia tunc
non possit aquam diuertere in eius praedi-
cium siue damnum, ut l. secunda §. merito. &
ibi Bartol. ff. ne quid in loco publi. & idem no.
Bartol. in l. Proculus. in fi. de dam. infect. & in
l. j. §. sicut autem in fi. ff. de aqua plu. arcen. &
plenius per eundem in l. quominus. ff. de flum.
& habetur per gl. & Doct. in l. si manifeste. C.
de ser. & in l. si quis argentarijs §. si initium. ff.
de eden. circa quod vide etiam quae plene scripsi
supra in vj. q. prin. ver. vlti. circa praedicta. vj. q.
in finem. Et ex praedictis sequitur decisio mul-
tarum quaestionum, & primo quaestionis supra
formatae in ver. Sed est dubium de q. quotidiana,
videlicet si aqua oritur in fundo superiori,
& postea discurret ad fundos inferiores,
& domini inferiores vsi sunt dicta aqua pro
irrigandis fundis suis, vel fecerunt coaduna-
tionem aquae in fundo inferiori, in quo fece-
runt molendinum sciente & patiente domino
fundi, in quo aqua oritur, an dominus su-
perior possit aquam diuertere, ut non discur-
rat ad fundum inferiorem, in qua ita conclu-
do: Aut habens fundum inferiorem aliquid
fecit in fundo superiori, in quo aqua oritur,
puta per fossatam aquam duxit: vel si mun-
dasset fossatam in fundo superiori sciente & pa-
tiente domino, & tunc per istos actus vel simi-
les videretur ducta aqua iure seruitutis potius
quam iure familiaritatis, cū ista nō possint in fun-
do

do alieno fieri citra ius & nomen seruitutis, ut dixi supra in ver. q. quis fuerit usus iure seruitutis, comprehendendi pot. Et ideo dicendum, q. si est dominus inferior, in huiusmodi quasi possessione non potest de facto impediri vel aqua diuertere: & si fuit in ista quasi possessione per longum tempus, et de iure non posset diuertere, si non interuenerunt ea quæ ad præscribendam talem seruitutem requiruntur, & in ea quæ dicta sunt. Aut habens fundum inferiorem, nihil facit in fundo superiore vicini, puta quia per venas subterraneas aqua labitur, vel quia vicinus utebatur aqua in fundo suo, & per ipsum discurrerebat, & postremo aqua exiens per se per fundum superiorem discurrerebat ad inferiorem, & cum fiat potius iure familiaritatis, poterit dominus superior impune aquam diuertere: & idem tenet q. si aqua exiens de fundo primo per se sine facto hominis, discurrat ad loca priuata eadem ratione probatur in l. Proculus. & l. fluminis §. si ff. de dam. infect. & in l. si in nico. ff. de aq. plu. arc. quæ iura licet loquantur de aqua subterranea, tamen idem est de aqua terram, q. discurrat, si non facto hominis, & nulla seruitus debetur, quia paria sunt iura supra terram & subter terram l. j. C. de interd. & not. Bald. in l. lapilli. ff. de re. diu. in ver. ex his colligitur talis distinctio. Et ad hoc facit quod not. Pau. de Cast. de venis coarctatis, in l. diuerterio. §. sunt i. fundo. ff. so. ma. Sed si factum hominis ducitur aqua prius per viam vel locum publicum, puta quia ducta est per fossatum, vel per fistulas, aut canale usque ad fundum priuatum, per longum tempus, vel per tamen tempus cuius initij memoria non existit, an tunc dicatur aquam ducitur esse in quasi possessione seruitutis, vel præscriptibile, ita ut non possit impediri aquam ducere? Et videtur q. sic, per ea quæ dixi supra in ver. quot aut & quæ requirantur. Sed tu dicas, q. aut queritur respectu loci publici, vel communis, aut priuati proximi, aut primi domini superioris, in qua aqua oritur. primo & secundo loco, non est dubium q. inferiores sunt in quasi possessione, vel præscriptibile si interuenerint ea quæ requiruntur in huiusmodi præscriptio. ¶ Et aduertas quia est differentia quantum ad tempus inter locum publicum & priuatum: quia respectu loci priuati sufficit longum tempus, quantum ad præscribendam seruitutem contra priuatum, respectu loci priuati l. si quis diuertere. ff. si ser. ven. & sepe dictum est. Sed respectu loci publici requiritur usus tanto tempore, q. non extet memoria in contrarium, ut dixi supra in ver. dicas breuiter de tempore. & probatur i. hoc iure. §. ductus aquæ. ff. de aq. quot. & æsti. & pro hoc est gl. in l. j. in prin. in ver. lege. ibi, vel præscripta. quæ ita intelligitur. ff. ne quid in loco pub. quia regulariter per locum publicum non potest aqua duci, nisi concedatur à principe vel municipalitate, ut est text. cum gl. & ibi Doctorum. in l. imperatores ff. de ser. rust. præd. & probatur in l. iij. §. plane ff. quod ui aut cl. ut no. in d. l. j. in prin. vel nisi sit inducitur aqua per tamen tempus cuius memoria non extet, ut no. Barr. in l. quominus in j. opi. & in j. q. ff. de flu.

& ita intelligo l. antepe. quæ incipit, super publicis locis. ff. ne quid in lo. pub. in quantum loquitur in priuato ducente aquam per locum publicum. secundum intellectum gl. ibi in ver. annexa. Et quod requiratur tantum tempus, q. non extet memoria in contrarium, ut priuatus possit præscribere locum publicum. tenet gl. in l. imperatores. & Bald. d. l. lapilli. in ij. q. de re. diu. ubi dicit, q. licet quis non possit præscribere ius habendi molendinum in flumine publico, quia iura publica pupillorum non possunt præscribi. l. si. ff. de usu. tamen possunt præscribi per tantum tempus, cuius non extet memoria, quia habet vim privilegij. l. hoc iure. §. ductus aquæ. ff. de aqua quot. & æsti. Et hoc tempore dicitur posse præscribi ius habendi molendinum in flumine publico. imo plus dicit quod xxx. anni sufficiant secundum lo. ut no. per glo. in tit. de re. diu. §. flumina. in uerfi. omni. ibi. Sed illa gl. non probat hoc, quia non loquitur de præscribendo iure publico iure in quo erat licitum unicuique. ex quo ius piscandi est commune omnibus, ut d. l. flumina. Loquitur ergo illa gl. de præscribendo contra priuatum qui simpliciter habeat prius ius piscandi, & tunc bene sufficit xxx. vel xl. anni. & ita intelligo illam gl. & p. hoc est text. cum gl. in l. si ff. de usu. & in l. si quisquam ff. de diuer. & tempo. præscr. & hoc procedit quando fuit in quasi possessione iuris piscandi, alias non sufficeret q. piscatus fuisset xxx. vel xl. ann. ut no. Ang. in d. l. si. Nec obstat prædictis l. fin. C. de fac. san. eccl. cum aut ibi posita, quæ incip. quas actiones, quia loquitur quando tractatur de præscribendo rem priuatam, quæ spectat ad ciuitatem uel locum publicum. & ex prædictis distinguendo ita concludas, aut queritur de præscribendo locum publicum, puta deducendo aquam per viam publicam, & requiritur tantum tempus q. non extet memoria in contrarium, ut d. §. ductus aquæ. aut de præscribendo ius publicum contra priuatum, puta quod quis possit solus piscari in flumine publico, & sufficiunt xxx. vel xl. anni, si fuit in quasi possessione, piscandi, ut d. l. si & ibi Angel. in princip. ff. de usu. aut de præscribendo re priuata contra re publicam. & regulariter sufficiunt xl. anni, ut d. aut quas actiones. Aut tractatur de præscribendo iure priuato contra priuatum, puta seruitutem, & tunc aut habet causam continuam vel quasi, & sufficit longum tempus decem vel xx. ann. ut d. l. si quis diuerno. aut habet causam discontinuam, & requiritur tantum tempus, cuius non extet memoria in contrarium, ut l. j. in ff. de aqua pluuiæ arc. & no. gl. in l. seruitutes prædiorum. ff. de ser. i. generaliter. Tercio casu quando queritur de præscribendo respectu primi domini superioris, in cuius fundo aqua oritur. & teneo quod nullum ius sit queritum contra ipsum per dominum inferiorem, quia quantum ad dominum superiorem fundi, in quo aqua oritur non potest dici quod fuerit, aut si aliqua quasi possessio seruitutis in fundo suo superiori, nihil actum est, sed ipse dominus superior utebatur aqua per fundum

fundum suum sine facto domini inferioris, ut
60 patet ex his quæ dicta sunt. † Secunda q ex
prædictis deciditur. quidam duxit aquam per fi-
stulas vel canalina lignea, vel habebat ius clau-
dendi clauicam certis horis, ne aqua laberetur
ad fundum vicini, sed ut duceretur ad fundum
suum: & ex istis fistulis seu canalibus vel clau-
ca clausa fluere consuevit certa pars aquæ per
foramina: vel quia clauica clauderetur cū stramine
vel sterquilinio aut terra, ex qua aliquan-
tulum stillare consuevit: quæ aqua discurret per
loca inferiora, & collecta fuit per dominos in-
feriores longissimo tempore pro irrigandis præ-
diis suis, vel pro haustu aquæ, vel alio vsu domi-
nus superior qui habet ius aquæ ducendæ, vult
ita claudere aquam, ut nihil veniat discurre ad
loca inferiora. domini inferiores volunt ut di-
scurrat illa modica aqua sicut discurrere con-
suevit: & videtur quod claudere non possit: quia
aqua non potest diuertere a suo solito cursu. l. 2.
C. ad l. Aquil. & l. præses. & l. si manifeste. cum
ibi not. C. de ser. & de hoc videtur esse casus in
terminis in l. j. §. fin. ff. de ri. In contrarium vi-
detur, quia dicta aqua non discurret ad fundum
inferiorem iure seruitutis, sed iure familiarita-
tis, ex quo dominus inferior nihil fecit in fun-
do superiori, sed ipsa aqua: quia commodum re-
tineri non potuit, discurret de se ad loca infe-
riora: & quod possit eam superior totam con-
tinere, & sibi conseruare, videtur esse text. ad
literam in l. j. in princip. & §. j. ff. de riuis. vbi in
princip. hæc verba scribuntur. Nam si operis
aliquid facia quis, ut magis aquam conseruet
vel contineat, non impune potest prohiberi.
Deinde in §. 2. dicitur, Seruitus & Labeo scri-
bunt, si quis riuum qui ab initio terrenus fuit,
qui aquam non contineat cæmentarium velit
facere, audiendum esse. Sed & si eum riuum qui
struigilis fuit, terrenum postea quis faciat, aut
partem riuus, & que non esse prohibendum: & istud
est verius. Quod tamen intellige quando hoc
facit dominus superior ex urgenti necessitate,
vel ex magna utilitate. & ita loquitur dicta l.
j. in princip. & §. j. sed vbi non est necessitas
urgens vel magna utilitas, tunc non potest. &
ita loquitur l. prima. §. si quis terrenum. ff. de
riuis. secundum Barthol. ibi. qui ita concordat di-
cta iura. Vel secundo potest dici & aliter con-
cordari, Aut dominus superior vult facere mu-
rum ad latius, ut aqua non uagetur, & potest, ut
d. l. j. in prin. & §. j. Aut vult fundum riuus de cer-
reno lapideum facere, & non potest ut dicto §.
si quis. secundum gloss. ibi. uel tertio potest cō-
cordari, Aut vult cæmentitiū facere, & potest.
Aut vult de lapidibus ordinatis, & cōpositis,
& non potest, ut vult gloss. in dicto §. si quis
terrenum. secundum alium intellectum. Item
quod dixi aquam contineri posse, intellige quā-
do dicta aqua ducebatur per dominum superio-
rem absque alia obligatione. Secus si tenebatur
primo vel pacto vel alia obligatione ducere per
canalia lignea, vel clauicæ foramen clauderet ter-
ra vel stramine vel sterquilinio, & vellent muta-

re formam, puta de ligneis, facere lapideū, vel
claudere totam eum cum lapidibus vel ligno: quia
non posset in præiudicium inferiorum. ar. l. præ-
ses. C. de ser. & l. 2. C. ad l. Aquil. cum sim. Et in-
tellige quando nulla seruitus fuisset inposita.
quia si esset inposita, non posset mutare for-
mam. ut est casus in l. 2. ff. de riuis. † Sed cir-
ca prædicta potest dubitari, quid si habeo ius du-
cere aquam per fundum tuum iure serui. duxi
per riuum apertum, & tunc uolo riuum subter-
raneū facere. Et videtur quod non possim: quia
ex hoc aufero domino solum commodum ap-
pellendi pecus ad dictum riuum, vel hauriendi
aquam ex cod. & ita Labeo videtur dixisse in l.
2. in princip. quæ incipit, Labeo ff. de riuis. In
contrarium videtur quod imo possum claudere:
quia quod dominus solus, per quem ducitur
riuus, priuatur commodum hauriendi aquam ex
riuo, uel appellendi pecus ad eum, procedit ma-
gis ex occasione quam ex iure. Et ista videtur
fuisse sententia Pomponij contra Labeonem,
ut dicit Paul. in dicta l. 2. Tu uero pro concordia
ita concludas: Aut est inposita seruitus fun-
do vicini, ut possum ducere riuum apertum per
fundum, & tunc non possum claudere. & idem
si dictum est de riuo clauso, quia non potest a-
periri, quia aut est dictum de riuo aperto uel
clauso, & tunc distingue, aut claudendo uel a-
periendo riuum non fit deterior conditio do-
mini fundi seruiantis, per quem duco riuum,
& teneas quod possum claudere uel aperire. &
ita intelligatur opi. Pomponij per l. prima. in
fin. ff. de riuis. Aut sit deterior conditio domi-
ni fundi seruiantis, & tunc aut est maior utili-
tas eius cui debetur seruitus, quam domini fun-
di seruiantis damnum. & tunc aut potest clau-
dere uel aperire, per d. l. prima. in fin. & sic etiam
procedat opi. Pomponij. aut est magis damnum
domini fundi seruiantis, quam utilitas domini
fundi dominantis, qui ducit aquam per riuum:
& tunc non potest mutare claudendo uel a-
periendo. & ita intelligitur opi. Labeonis. & not.
gloss. magnam in dicta l. 2. ff. de riuis. quam se-
quitur ibi Barthol. & ita etiam uult gloss. in l. 3.
in princip. in uer. aduersarij eod. ritu. quæ gloss.
singulariter uult, quod quando fit causa seruan-
di aquam uel retinendi necessariū non habet
locum prædicta distinctio. de quo uide quod
dixi in quæst. præcedenti. in uer. & hoc intelli-
62 ge esse verum. † Item iuxta prædicta dubitari
potest, quod si quis habet ius ducendi aquam
per fundum vicini, & duxit per riuum, nunc
uult nouum carnalem uel fistulas in riuo col-
locare, cum nunquam habuerit, an possit. Dic
quod sic. & si impeditur, competit ei inter-
dictum utile de riuis, si propter ipsius utilita-
tem hoc facit in commoditate eius, cuius ager
est. ut est casus in l. seruus. §. si quis nouum. ff.
de riuis. & ideo datur utile interdictum non
recte, quia directe datur, quando iam habuit, u
63 dicit ibi gloss. in uerbo Utile. † Sed quid et
contra, si primo dixi aquam per fistulas uel ca-
nales per fundum vicini, nunc uolo ducere pera-
uum? ri

uum? Dic q non possum. quia hoc fieret cum incommoitate vicini fodiendo in eius fundo. arg. d. §. quis nouum. ff. de riuis. vbi etiam dicitur quod non possum dilatare vel attollere vel extendere riuum vel per alium locum ducere. & hoc probatur etiam in l. ij. §. quod autem ait. ff. ne quid in flumine pub. & in l. j. §. restituas. ff. ne quid in loco publico. Et adde quæ dixi suprà in ij. col. huius viij. q. principalis, in versu. item habens ius aque ducendæ. Tertia questio principalis ex prædictis decidi potest, si aqua oritur in fundo Titij, & discurrit ad fundum Sempronij, & ex fundo Sempronij ad fundum Gaij, nunquid Sempronius possit aquam postquam est ingressa fundum suum, ipsam continere vel diuertere ad alium fundum suum inferiorem, ita vt ad fundum Gaij non pueniat, ad quem est solita peruenire. & videtur quodd possit eam continere, vel ad alias partes suas vel alias ducere, vt l. j. §. illud Labeo. ff. de aqua quo. & æstiu. & est gl. in l. ex meo. & in l. cum effente. §. j. ff. de ser. rust. præd. & sæpius hoc dictum est. Contrarium videtur tenere Bald. in l. lapilli. in ij. col. circa fi. ver. tu distingue. qui dicit, Aut aqua nascitur in prædio, & potes eam mihi impedire, quia beneficio tuo ex prædio tuo habeo. aut in agrum meum aliunde venit: tunc cum habeam ego inferior beneficium à te, non potes mihi auferre, eum tibi non prodest, & mihi noceat. & sic Bal. videtur Sempronium, qui in medio est non posse aquam diuertere, quando mihi nocet, & sibi non prodest. & sic à contrario videtur sentire, qd si sibi prodest, possit diuertere. Ego vero puto aliter distinguendum. aut quæritur de impedimento domini superioris fundi, in quo aqua oritur: aut de impedimento Gaij domini inferioris. Primo casu concludo. aut est imposita seruitus fundo inferiori certo modo, & secundum illum modum aqua debet duci, & non aliter. arg. l. ij. in fin. de riuis. & l. si in meo. in fi. ff. de aqua pluui. arcen. & arg. eorum quæ dixi in prin huius viij. quæ principalis. aut est imposita seruitus, sed non limitata: & tunc idem, quando vellet diuertere suprà, contra debitam seruitutem. Aut non vult facere dominus inferior contra debitam seruitutem: quia fundo superiori nulla debetur seruitus: & tunc dicas, quodd dominus superior regulariter non potest impedire, postquam aqua est ingressa fundum Sempronij, nisi illa aqua, seu eius diuersio sit nocitura fundo, ex quo aqua oritur: vt d. l. j. §. illud Labeo dicit. ff. de aqua quo. & æstiu. vt not. glo. in d. l. ex meo. Secundo casu principali dicas: Aut Gaius dominus inferior habet seruitutem aliquam in fundo Sempronij superioris, vel in quasi possessione seruitutis dicti fundi Sempronij, non poterit Sempronius diuertere aquam contra debitam seruitutem. vt l. præfes. & l. si manifesta. C. de ser. & l. ij. C. ad l. Aquil. cum sim. aut non habet Gaius aliquam seruitutem, nec est in quasi possessione seruitutis fundi sempronij superioris, puta quia aqua ex fundo superior extendit se ad

fundum Gaij per modum facultatis, puta quia Gaius nil fecit in fundo Sempronij. & tunc aut Sempronius vult diuertere animo nocendi Gaii. & non potest. vt l. j. §. denique. ff. de aqua plu. arcen. & not. glo. in l. fi. §. ff. de dam. infect. quod in dubio non præsumitur. ut not. glo. & Doct. in d. §. fin. & Bald. in l. lapilli. in ii. col. ad fi. ff. de re. diuin. & suprà in d. ver. ego vero. In hac questione pro veritate & cõcordia sic distinguem: aut vult diuertere plus aquæ quàm sit ei vtile, & non potest, quia propter excessum odij, præsumeretur scilicet animo iniuriandi seu nocendi, ut eleganter dicit Bald. in d. l. lapilli. Aut non vult diuertere animo nocendi, & tunc aut Sempronius habet equam iure seruitutis sibi debitæ ex fundo Titij, in quo aqua oritur: & tunc aut illa seruitus est limitata, puta ut Sempronius possit aquam ducere ex fundo Titij ad fundum suum causa irrigandi ipsum certis horis, & tunc videtur, qd ad illum usum tantum possit vti, & non ultra arg. l. certo generi. ff. de seru. rust. præd. quæ limitata dispositio limitationis producit effectum. l. in agris. ff. de acquir. rer. dom. & sic, quodd ultra illum usum non possit aquam diuertere in damnum Gaii inferioris. ergo tamen in hoc eredo contrarium esse verius de iure, quia cum aqua ex fundo Sempronij discurrat ad fundum Gaii non iure alicuius seruitutis, sed facultatis tantum, est in potestate Sempronij aquam retinere vel eam diuertere ad alia loca: quia sua est, postquam est ingressa fundum suum, per ea quæ dicta sunt. Nec obstat, dum dixi, limitata dispositio limitationis producit effectum quia illa regula procedit quo ad personam Titij superioris, pro qua limitata est, non quo ad personam Gaii inferioris, cum qua nihil conuenit. Vnde poterit dicere Sempronius Gaii, quantum ad te pertinet, liberas ædes habeo. l. loci corpus. §. competit. & ibi Flor. ff. si serui. vendic. Facit l. si prior. §. si simpliciter. ff. qui pot. in pig. ha. & 64 l. fin. C. de rei ven. † & quia regulariter possum opponere de iure tertij, quando est exclusum ius agentis, vt not. in d. §. competit. & per Cyn. & Doct. in l. cum seruum quispiam C. de seru. fug. & per Bartol. & Bal. in aut. qui rem. C. de sac. sanct. ecclesi. & per Flo. in l. is consequenter. §. j. ff. fami. ercis. & per no. per Bartol. Bal. & Doct. in l. fin. alienam. ff. de sol. mat. Aut est seruitus imposita fundo Sempronij per Titium dominum superiorem limitata, sed simpliciter, videlicet vt possit ducere aquam ad fundum suum, & idem multo magis dicendum est, vt proxime dixi. Aut Sempronius recepit aquam in fundo suo ex fundo Titij superioris non iure seruitutis, sed iure facultatis, & tunc aut Sempronius diuerterendo aquam à fundo Gaii, nihil sibi prodest, & Gaii nocet, & non potest diuertere, quia Gaius non recipit aquam ex beneficio Sempronij. ita intelligatur Bal. in d. l. lapilli. ff. de rerum diuisi. pro quo facit l. i. §. idem ait aquam. ff. de aqua pluui. arcen. Aut diuerterendo

diuertendo Sempronius aquam ex fundo Gaij, Gaius non nocet: quia quod tibi non nocet, & mihi prodest, facilliter concedendum est: vt l. ij. §. nec igitur. & ibi not. ff. sol. ma. & arg. l. l. l. mi §. fin. & l. Proculus. ff. de dam. infect. Aut diuertendo prodest sibi Sempronio, & nocet Gaius, & in hoc est maior dubitatio. & Bald. videtur sentire d. l. lapilli, quod non possit. ego teneo contrarium, ex quo semper facit in suo, & auferre lucrum Gaius, cui nulla seruitus debetur: vt d. l. fluminum. in fi. & l. Proculus. & per ea quae dicta sunt supra & in quantum dixi in tota ista quaestione, quod Sempronius potest aquam diuertere in damnum Gaij inferioris, vel contra voluntatem Titij superioris: intellige, nisi isti tres fundi fuissent prius vnus tantum, vel nisi fuisset vnus tantum fundus, & postea fuerint diuisi, vel diuisti, inter eos, vel eorum auctores, puta coheredes vel legatarios: vel quia simul emissent dictum fundum, & postea inter ipsos diuisissent, quia tunc quilibet deberet vti aqua, sicut erat & discurrerebat tempore diuisionis dicti fundi: quia sic tacite videtur actum inter eos, ex quo ita discurrerebat tempore diuisionis, arg. l. qui binas aedes. cum l. sequen. ff. de serui. vrbano. praedior. & l. quod conclauae. cum ibi not. ff. de da. infect. & argumen. eorum quae dicit Bald. in c. j. §. si quis. de manso. in iij. colum. in fi. in tit. de controuer. inuesti. & per ea quae dixi in versu. item praedicta intellige vera, ante versum. ex praedictis sequitur decisio multarum quaestionum. Facit l. alienatio. & l. si aqueductus. ff. de contrahen. empt. & l. in his. §. non debeo. ff. de reg. iur. & pro hoc facit l. adiles. §. si iure. in princip. ff. de adile. ed. i. vbi dicitur, si venditur equus, qui habet sellam vel ornamenta, vt dixi & ibi not. per Bar. in l. eum qui §. non solum. ff. de furtis, & per Guil. Bart. & Docto. in l. si vt certo §. vsque adeo. ff. de commod. & habetur per Ange. de Aretio institut. de actio. §. in duplum. qui dicit plus, quod non solum veniunt ornamenta quae habebat tempore venditionis: sed etiam ante per duos dies vt est casus mirabilis in dicta l. adiles aiunt. §. vendidi. & ibi etiam de hoc dixi & in l. via conserui. §. fina. & quod ibi not. Bart. ff. de seruitutib. rusticor. praedio. & l. si in vendendo in princip. ff. de contrahen. empt. cum similibus. In quibus habetur, quod in dubio res videtur esse vendita vel diuisa libere, & non cum aliqua seruitute: quia illa iura intelligo de seruitutibus quae habent causam momentaneam, puta itineris. Secus si successinam, sicut est seruitus aquaeductus: vt l. foramen. in princip. §. j. ff. de seruitutibus vrbano. praediorum vt plenè dixi supra in j. lib. de titu. de seruitu. itineris seu aditus. vbi omnino vide pro declaratione huius quaest. Nec obstat etiam l. si quis aedes. in princip. ff. de seruitu. vrbano. praedio. vbi dicitur, quod si plures fundi qui debent seruitutem, efficiantur vnus tantum, seruitus tollitur: quia res sua nemini seruit. l. in re communi. eodem tit.

& similib. postea vnus de illis venditur vel diuiditur vendi vel diuidi liberè. Pro hoc dicta l. si vendendo. in princip. quia illa iura intelligo nisi tempore venditionis vel diuisionis aqua discurreret per fundos praedictos: quia videtur venditio & diuisio facta, vt fundi remaneant, sicut tunc reperiebamur. Sed si aqua tempore diuisionis vti discurrerebat per praedictos fundos, vel erat prius seruitus habens causam momentaneam: tunc esset aliter dicendum, nisi in diuisione diceretur, cum accessib. & egre sibi. vsq; ad vias publicas, & c. si ag. aquarum quia decurribus, & c. vt plene dixi in dicto titu. de seruitutibus itineris, seu aditus. quae omnia: perpetuo tene menti quia sunt quotidiana.

66 ¶ Quarta quaestio principalis eo est ex praedictis decidi in casu de conserui. Nam supra dictum est, quando dominus superior vult praedicere venas in fundo suo ortas, & impedire ne aqua discurrat ad fundum inferiorem, quid e contra quidam habet fundum superiorem, in quo aqua nascitur, puta profunde per quindecim pedes, quae discurrit solum ad fundum vicini inferiorem per subterraneos meatus. & quia non transeunt meatus illi fundum vicini, aqua ascendit in fundo superiori per illos quindecim passus, & ducitur à domino superiori per fundum suum. dominus inferior fodit in fundo suo: & ex eo aqua exit ita, vt non possit amplius ascendere ad superficiem fundi superioris, quæritur nunquid possit & videtur quod sic, per l. flumina. §. item videamus. cum l. Proculus. ff. de dam. infect. cum alij similibus supra ad hoc allegatis. ego teneo contrarium, per tex. in d. l. fluminum. §. fina. in fine vbi dicitur, quod si ram altè fodiam in meo, vt paries tuus stare non possit, tibi teneor: & sic ibi probatur. si aufero tibi id quod à me non habes, nec à meo peruenit, sed à tuo, & sic infero tibi damnum, hoc de iure facere non possum: quia ibi altè fodiens qui promiserat de damno infecto aufererebat lucrum, quod non proueniebat à re promissionis. Nam firmitas parietis vicini, cui erat facta promissio de dam. infecto, proueniebat à re promissionis. Nam firmitas parietis, & illud fundamentum est ipsius vicini, non autem proueniebat à domo ipsius fodientis. ideo hoc facere non potest, secundum Pau. de Cast. qui ibi dicit istum esse verum intellectum illius tex. quem glo. & Docto. non viderunt: sed ita est in casu proposito, dominus fundi inferioris fodiendo in suo fundo, & aquam educendo auferit domino fundi superioris aquam quae peruenit à fundo superiori ad inferiorem, & non e contra, ergo de iure non potest. praeterea hoc esse probati potest: quia sicuti edificando in meo, non possum mittere in alienum. l. quæ ad §. si prore. in fi. ff. ad l. Aquæ. & l. si vicem §. si ad ran. ff. qd vi aut clam. ita videtur & aucto magis, quod edificando in meo non possum auferre illud quod est alienum, nec à me habet originem. quia plus videt, esse auferre alienum, quàm simpliciter in alienum immittere. iuxta l. id quod noster. ff. de reg. iur.

fundum tuum ex magna abundantia aquarum, quæritur de duobus. Primo nunquid ego, qui sum, dominus fundi superioris, cogar retinere aquam in fundo meo, puta faciendo fossam, & aggeres, & in eo aquam recolligendo, ne discurrat ad fundum tuum. Secundo posito, quod non cogar retinere, an possim te inferiorem cogere, ut eam in fundo tuo recipias, & fossam facias, vel alueum, & aggeres, vel patiaris quod aqua descendat ex tuo ad alium inferiorem. Circa quæ dicas, in primis tria esse considerata.

Primum est, legis conventio, ut si aliqua interuenit, illa sit seruanda. l. j. §. denique ait. & l. in summa. §. j. ff. de aqua plu. arc. & l. j. §. si conuenerit. ff. de positi. cum aliis similibus alleg. in glo. supra in prin. huius viij. quæst. principalis.

Secundum est loci natura, quæ debet inspicere, quæ ut realiter fundus inferior superiori seruiat, ut patiat hanc seruitutem, & teneatur suscipere aquam fundi superioris, nisi aliter conuentum sit: ut dicta l. in summa. in princ. Agri. naturam seruandam esse dicit dicta l. j. §. non sit ducta. & semper inferiori superiori seruire, atque hoc incommodum naturaliter pati inferiorem agrum à superiore, compensareque debere cum alio commodo. sicut enim omnis pinguedo terræ ad eum decurrit: ita etiam aquæ incommodum ad eum defluit: ut eleganter dicitur in d. l. j. §. denique. ff. de aqua plu. arc. & d. l. in summa. in princ. eo. tit. Tertium est, quod debet considerari, quando non esset dicta aliqua lex inferiori vel superiori natura. n. loci hoc declarat: quia plana sunt loca, ita ut nullus ager posset dici inferior vel superior, tunc loci vetustas, quæ vicem legis obtinet, & pro lege semper habetur, dirimendarum litium causa utique seruanda est, ut dicitur in d. §. denique ait. vers. si tantum lex. & ibi glossa. in d. l. in summa. in princ. Quartum etiam posset considerari, quando aliqua conuentio non esset, vel natura loci aliquid non declararet, neque subest quid sit seruandum. Circa primum quando interuenit conventio de retinenda superiori, ne ad inferiorem, vel de mittenda in fundum inferiorem, dicas illam conventionem esse seruandam, & per eam seruitutem imponi: ut d. l. j. §. denique ait. & l. in summa in princ. ff. de aqua plu. arc. coniuñcta l. semper in stipulationibus. ff. de reg. iur. Sed dubitari potest, si simpliciter est imposita, vel per conventionem seruitus, ut superior vicinus teneatur aquam retinere in fundo suo, vel quod inferior teneatur fossa eam recipere, nunquid superior vel inferior teneatur purgare, vel aggeres facere, aut munire? Et uidetur quod sic: quia qui teneatur ad vnum, teneatur ad omnia. per quæ peruenitur ad illud: ut l. ij. cum ibi notatis. ff. de iurisd. omni. iud. Et qui permittit sequentia, videtur permittere antecedentia, quibus mediantibus ad sequentia peruenitur. ut probatur in l. iij. §. j. ff. de seruit. rust. præd. & l. refectionis. §. j. ff. comm. præd. & l. veteres. ff. de it. aduq. priua. Et facit ad hoc quod not. Bar. in l. j. in prin. in i. col. in fi. ff. de noui ope. nunc. Item qui permit-

tit consequens, videtur permittere necessario antecedens. l. illud. & l. pro hærede. §. Pap. ff. de acquir. hæred. & tex. cum glo. notabil. & ibi Pal. C. de do. promiss. in l. ij. & pro hoc l. ad rem mobilem. & l. ad legatum. ff. de præcur. Sed videas, quod imo ille cuius fundus debet serui tē, non teneatur purgare, vel aggeres facere, vel munire, sed solum teneatur pati, ut dominus fundi, cui seruitus debetur prædicta vel solida facere: ut ostendit ut probatur in l. j. §. denique ait. in princ. & §. si. ff. de aqua plu. arc. ubi ita dicit, non ergo cogemus vicinum aggeres munire, sed nos in eius agro munimus. qui tex. intelligitur, quia opatio vel uestigare erat inducitur seruitus retinendi aquam in fundo recipiendo aquam ex fundo superioris. ut dicitur glo. in d. §. si. in ver. munire. Et ita intellige quæ dixi supra in iij. quæst. principali. in fi. vers. sed pone quæstionē, quam talis uidetur de facto. Et est ratio regulariter, ille qui debet seruitutem, non cogitur facere, sed pati: ut l. quoties. §. ser. ff. de ser. tit. generali. & l. & si forte. §. etiam. vers. nam in omnibus seruitutibus. ff. si serui. ven. excepta seruitute oneris ferendi: quia in illa debens seruitutem potest cogi facere, ut l. eum debere colum. nam. ff. de seruit. vrb. præd. & ita tenet glo. in d. l. j. §. si. in vers. cogemus. ff. de aqua plu. arc. & glo. in l. in summa. §. j. in ver. vel re. quæ incipit, tu es. eod. tit. & intelligo tex. illius. §. si. non solum quando superior vicinus tenebatur aquam retinere in fundo suo: quia tunc si opus, per quod retineretur, indiget refectione, non teneatur superior refectiones, sed pati, quod inferior reficiat. & ita intelligit Pau. de Cast. ibi summarie. §. denique ait. & probatur in l. in summa. §. item Varus. ad finem ibi, si velim aggerem restituere in agrum. eod. tit. Sed etiam intelligo text. in d. §. si quando inferior vicinus tenebatur in fundo suo recipere aquam provenientē ex fundo superiori: quia tunc inferior non teneatur mundare, seu purgare locum, aut aggerem munire, ne aquæ discurrant ad fundum suum, sed teneatur solum pati ut superior hoc facere possit, cum sit eadem ratio. l. illud. ff. ad l. Aquil. Et hoc etiam tenet Paul. de Cast. in d. l. in summa. §. apud Labeonem. ibi dū text. dicit, hanc inferior vicinus non purgabit. supplet idem in superiore, cum sit eadem ratio: & ideo dum text. dicit in d. l. j. §. si. non ergo cogemus vicinum aggeres munire, intellige vicinum cuius fundus seruitutē debet, siue sit fundus superior, siue inferior: & dū postea subdit, quod nos in eius agro munimus. exponere in agro superiore vel inferiore seruitutem debentis. & dum dixit, quod dominus prædii dominantis potest agere contra dominum prædii seruientis, ut patiat in fundo suo purgari foueas, vel aggeres muniri, intelligi debet quādo dominus fundi seruientis nullam poterat utilitatem consequi. puta ex munitione aggerum, quoniam ex illa non posset consequi, nisi laborem & impensas, quo casu potest agi per dominum prædii dominantis simpliciter, ut dominus prædii seruientis patiat aggeres muniri. Sed si posset aliqua utilitatem

veniamem consequi, puta ex purgatione foueae, seu alueli, ex purgatione terrae quae exaratur de fundo suo, quia tunc si ipsi dominus praedicti seruientis vellet purgare, praefendus esset domino praedicti dominum non simpliciter, ut dominus praedicti seruientis pateret, sed alioquin, ut vel purget, aut purgari permittat, ut in summa. § apud Labonem qui ita debet intelligi, secundum Bar. Paul. de Cast. in ol. & Docto. ibi. ff. de aqua plu. ar. c. & idem tenet Paul. in d. l. in summa. § item Varus. in fi. Ex praedictis sequitur, quod quando superior vicinus tenetur retinere aquam in fundo superiori, ne discurrat ad inferiorem, & opus quod retinebat aquam, ne inferius noceret, sit destructum naturaliter, puta ex superabundantia aquarum, vel etiam aliter, siue illud opus sit supernaturale, quia non manu factum, siue quasi naturale, quia non factum, sed non caret eius memoria, sed iure seruientis retinebatur, potest vicinus cuius fundus debet seruiri, cogi, ut patiat opus recte, vel in pristinum statum repari, ut est casus in d. l. in summa. § item Varus. & ideo huc tenet ibi Pau. de Ca. Item ex hoc etiam sequitur, quod si ille, qui habet seruientem, destruit opus propter quod aqua retinetur in fundo seruientis, & nocet fundi dominanti, potest cogi ad ponendum seu restituendum dictum opus in pristinum statum, ut in summa. § item Labeo. & huc tenet Paul. in l. j. § & si vicinus. eo. in. & intelligitur nocere, non solum quando aqua non debet aliquo modo descendere ad fundum inferiorem, & nimis descendit propter destructionem vel repletionem foueae, quae aquam in fundo superiori continerebat, sed etiam in agro superiori erat fossa, quae debebat aquam continere, ut paulatim & moderate discurreret ad fundum inferiorem, puta ad ipsum irrigandum, & sic fossa erat in fundo superiori propter utilitatem agri inferioris, irrigandi, & sic postea repleta est fouea, ut aqua vel memor descendere ad fundum inferiorem, & sic noceret, ut probatur in d. l. in summa. § apud Alphen. secundum Iac. de Aret. & Imo. ibi, qui exposit illud text. ibi, dum dicit, aqua descendit, si paulatim & moderate quod no. Item intelligitur nocere, quando nocet contra factum seu seruientem impolitum, siue contra loci naturam aut veritatem. Secus si natura loci aut factum damnum contingat, quia tunc agi non possit, ut l. j. § item, & l. in summa. j. responso ff. de aqua plu. ar. & ita tenet Azor in summa. eo. d. i. qui et subdit, quod nocere dicitur, ut detur alio directi a aquae plu. ar. quando vicinus damnum datur sed quando quid sit quominus aqua prolicet vicino, cessat haec actio directa, & datur utilis, ut d. l. j. § sicut aut. l. ij. § item Varus. sicut etiam datur utilis b. ubi nemo facit opus, ut d. l. ij. § apud. & praedicta procedunt, quando ille qui debet seruiri tamen, fecit opus in fundo suo, vel remouit propter quod damnum dat fundo dominanti. Sed quid si alius fecerit sic vel quocumque Iulianus. & §. i. ff. si vero ego. & l. si colonus. & l. si tertius. §. Celsus. v. l. q. ad fil. & l. in p. in fi. & l. v. ditor.

ff. de aqua plu. ar. & vide Pau. de Ca. in l. in summa. §. 74. ma. §. de Varus. in j. oppo. eo. tit. §. Secundo dubitari potest, an non solum dominus praedicti dominantis possit cogere dominum praedicti seruientis, ut portatur fundum suum purgare, vel opus recte, ut dixi, sed etiam dominus fundi superioris seruientis, qui iure seruientis tenetur habere fossam in fundo suo superiori, ne aqua noceat vicino inferiori, si illa fossa indiget refectione, possit agere contra dominum praedicti dominantis, ut eam reficiat taliter, quod non nocet fundo superiori seruientis. Et dicendum est, ut est casus valde nota. in l. in summa. §. apud Alphen. ff. de aqua plu. ar. c. de, secundum intellectum Paul. de Cast. & ibi glossa intelligit illum text. aliter in casu conuerso, qui intellectus etiam potest esse bonus, & adde secundum cum ibi, quod quando fundus superior debet seruiri fundo inferiori, ut aqua retineatur, si habet fossam in fundo suo seruientem, tenetur pati, ut fiat opus iure seruientis, quatenus est necessarium ad eius vicum, licet ex hoc resultet damnum, sed si illud indiget refectione, non tenetur pati, nisi ut reficiatur, ut d. §. apud Alphen. cum ibi notatis ibi, an ille 75 qui opere manu facto. §. Tercio potest dubitari, an ille qui excludit aquam naturaliter, & iure seruientis, recipere fundum suum, tenebatur, ne in suum veniat, sed in alienum deriuatur, teneatur aqua plu. ar. & dicendum quod sic, ut l. j. §. Neratius. cum gl. ff. de aqua plu. ar. & ideo si aqua de directo plu. in fundum tuum, & tu opere manu facto deriuas aquam in vicum, alter quam per seipsum naturaliter fluere, vel si forte opus factum non esset, vel si fluere non ita rapide teneris, nisi hi aqua plu. ar. c. Et ita quando aqua non fluere, nec cadebat de directo in vicum: & tunc in vicum descendere, opus fecisti per quod ipsam deriuas in vicum: & tunc si erat imposita seruitus, ut eam tenearis recipere, vel si conueuisti longissimum tempore ipsam recipere, alioquin non extet memoria in contrarium, non potes illam aquam a te excludere, & in vicum deriuare, ut probatur in d. §. Neratius & ibi huc vult gl. in ver. solet, quam sequitur Pau. & idem no. in l. in summa. §. illud etiam, in fi. de aqua plu. ar. sed ubi nulla seruitus debetur, nec per dictum tempus aqua fluxit, sed solum naturaliter discurret, dicere dicam infra in ver. circa secundum quando natura loci. §. Quarto dubitari etiam potest, si concessisti mihi seruientem, ut possim opere manu facto aquam fluentem meo deriuare ex tuo, etiam si tibi nocet, an intelligatur etiam si vicina non nocet & dicendum non, ut est text. multum notabilis in d. l. in summa. §. illud etiam, facit ad huc l. v. in fi. de ser. vr. prad. & hoc etiam tenet Paul. de Cast. in d. §. illud, qui hoc inducit per questionem illam, si fiat compromissum in arbitros vel arbitratores cum potestate, ut possim de iure unius dare alteri in parua seu magna quantitate, debet intelligi, nisi sit nimis magna, & intolerabilis laesio, de quo per Bar. in l. si societas §. arbitrorum ff. pro so. & Bal. & Doct. in l. cum antea, de arb. & canon. in c. quintauallis.

M de

a Actio dire.

Actio directa quae dicitur vi de Bald. in Lex legato C. de le. in l. debito. & i l. ex alle p. Bar. ad Treb. l. de actionis directe effectus varios vide in Spec. de act. seu per §. 2. ver. in summa. & seq.

b Utilis.

Actio utilis praefertur directae. Bal. in l. fi. v. q. C. de edic. diui Adr. col. in Spe. de emp. & ven. §. vij. verbi sed pone statutum, ubi vide. & in ti. de procur. §. si in princip. & verbi sed queritur. & seq. & p. Bar. in l. procur. & Bald. in cau. §. fina. de lege Corra.

de iureiurand. & pro prædictis facit, quia in dubio licet concessio facta per principem, intelligitur cum aliquo damno modico: tamen non intelligitur de maximo, ut l. qui vniuersa. C. de prec. impera. et. & not. glo. in l. seruitutes prædicto. §. publico. super verbo, modice. ff. de serui. & est tex. cum glo. in l. ij. §. si quis à principe. ff. ne quid in loco pub. & not. glo. in l. sed et hanc rede. ff. ad Treb. & glo. xxv. q. ij. §. rescripta. & Car. Zabarel. in c. mandatis. in vij. not. extrà de referi. & hoc facit optime l. si quis sepulchrum. in prin. ff. de reli. & fump. fune. & quod no. Bar. in l. quominus. in xj. qua. ff. de flumin. & adde quod not. Pau. de Ca. in l. si Titius. in prin. circa fi. primæ col. ff. de lib. & positi. ubi quod si princeps concedit q. in publico possim edificare, & cum præiudicio tertie persone, quod sufficit et si non exprimitur persona, cui fit præiudicium. arg. d. l. si Titius. Sed circa prædicta ego sic dicere, aut est facta concessio simpliciter, & intelligitur sine præiudicio magno per prædicta iura. Aut est facta, ut possim aquam in tuum fundum immittere, etiam si tibi noceat. & tunc intelligitur, etiam si fiat magnum præiudicium: ad hoc ut verba aliquid operentur. ar. l. si quando. ff. de leg. j. cum si non tamè intellige de maximo aut intolerabili præiudicio. arg. l. in summa. §. si ff. de aqua plu. arc. & pro hoc facit quod no. Io. de Imo. in c. quintavallis extrà de iureiurand. qui dicit, si compromissum est factum simpliciter, poterit arbitrator modice lædere, iuxta l. unde si Neruz. si pro so. Sed si est dictum quod possit lædere partes, intellige de magna, & non de maxima læsione. quia de illa non videtur actum. & similiter si minor iurauerit non cōtrahere intelligitur si est modice læsus: a: secus si dicatur ratione læsionis. quia tunc intelligitur de magna, ut ipse not. in d. c. cum contingat. 24. col. & adde prædictis quæ dicta sunt in j. li. in tit. de ponticello. uer. sed circa prædicta. ¶ Dubitari potest circa secundum, quando natura loci subest, nec aliqua padio interuenit, dic q. regulariter fundus inferior tenetur recipere aquam prouenientē ex fundo superiori, & ista est quædam seruitus naturalis, & lex natura: ut l. j. §. sed si vicinus. §. denique ita. & l. in summa. in prin. ff. de aqua plu. arc. etiam si aqua fundo inferiori noceat, ut d. l. j. §. toties. ver. q. si natura. Et ponere exemplum, si aqua fluens ex monte, vel loco meo superiori, descendit in tuum, cum teneris recipere, nec potes me compellere, ut facta fossam vel aggeres in fundo meo, per quos aqua retineatur, quia fundus tuus inferior in hoc naturaliter seruit fundo meo superiori, quando aqua naturaliter descendit, ut dictis iurib. Sed ista regula fallit. Primo quando opere manu facta per superiorem aqua deriuaretur in fundum inferiorem, quæ non fluere, si opus factum non esset. Secundo fallit, quando aqua quæ solebat fluere in fundum inferiorem non rapide, propter opus factum rapide fluere, ut l. j. §. Neratius. & ibi hoc no. Pau. de Cast. de aqua plu. arc. vel si propter opus fieret quominus aqua fluere,

quàm natura solet, si forte minuendo eam aut maiorem fecerit, aut velociorē, aut in eon primendo redundare fecit, ut d. l. j. in prin. & §. toties. nisi imposita sit seruitus ad hoc, ut l. j. §. si di. Et ibi hoc no. Pau. de Ca. qui dicit i lū text. limitare omnia iura, quæ dicant actionē plurius accendi dari, contra illum qui opere manu facta aquam fluentē in suo deriuat in fundum vicini, ut aliter discurrat, quàm per se naturaliter discurreret. ut in d. l. j. §. j. quia illa procedunt, nisi imposita sit seruitus illi fundo, in quem deriuat, per d. §. si. Tertio fallit, quando aqua non fluebat, nec cadebat de directo in tuum, sed alibi, & postquam ceciderat, descēdebat in tuum, & tunc in quibus descendere, opus fecisti, propter quod aqua deriuatur in meum. & tu non consueuisti eam recipere, sed deum incipit in tuum deriuare. nam tunc potes eam excludere opere facto, & non teneris, licet in meum deriuetur, quando quis pō aquam auertere & curare ne in suum fundum intuat, si modo non animo nocēdi fiat, sed ne sibi noceat, ut est casus in l. in summa. §. pe. ff. de aqua plu. ar. Et ideo si tu dominus fundi inferioris in ingressu tui fundi vis facere aggeres, vel quid propter quod aqua impediatur, ne in tuum fundum ingreditur, & in greditur fundum cuiusdā tertii, qd non fieret, si ingrederetur fundum tuum, potes hoc facere, quia ille tertius non pōt agere contra te, ut teneris aquam recipere, & eā à te non excludere, quia quæ ad illū tertium, tuus fundus non seruit naturaliter, sicut seruit fundo superiori, ex quo aqua descendit, ut est casus no. in d. l. in summa. §. idē Labeo. et ij. & ibi hoc tenet Paul. de Ca. & istud procedit, qn tu dominus fundi inferioris non cōsueuisti aquam in tuo recipere per tantum tempus, cuius non extat memoria in contrariū. vel quia seruitus de hoc non fuisse imposita, aliis si tūto tpe consueuisset fluere, vel seruitus fuisse imposita, nō possēs eam diuertere. Et iste est casus in d. l. j. in §. Neratius, cū gl. in vers. cogē colligere. de aq. plu. ar. Et dixi §. in ij. fall. in fi. qd est bene notandum, quia de latat totū illud tit. ff. de aqua plu. ar. Quarto fallit, qn superior habebat fossam in fundo suo naturalē, non opere manu factā, vel quasi naturalē, quia memoria non extabat de dicta fossa, licet ope manu facta fuerit, vel qn non erat naturalis fossa, sed manu facta, & extabat de ipsa memoria, sed iure seruitutis facta erat. Nā omnibus istis casibus inferior dñs non cogit dñū aquam recipere in fundum suum & fossa esset rupta, vel aggeres destructi, posset superior cogi, ut pateretur refici, ut supra dictū est, & probatur in l. j. §. apud Labeo. ff. de aqua plu. arc. & ibi hoc tenet Pau. de cast. Secus si non habeatur dicta fossa iure seruitutis, & extabat eius memoria, & erat manifesta, quia tūc inferior regulariter ipsam aquam cogit in suū fundum recipere, p. prædicta. Imo plus est, si fossa esset destructa, puta quia i fundum superiorē aquarum cōcursus excuabat locū, p. quem aqua retinebat, ne descēderet i fundum inferiorē: postea illa excuatio est destructa vel repleta,

vel

2 Modice læ.
Modica læsio
non facit dari
rest. in integ. in
Spec. de restit.
in integ. §. 2.
verfi. & etias.

77

uel quæ aggeres fecerat dñs sup̄ iñt fundū suo, postea ex impetu aquarū destructi sunt, uel et ipse dominus superius, uel alius auctoritate propria destruxerunt dominus inferior uult agere, ut superior pariatur foueam purgare, uel eā aut aggeres reficere: & certe non potest, quia illa fouea non erat naturalis, quia de nouo facta nōd quāsi iustitiam, quia extabat memoria, nec erat ibi iure seruitutinis casualiter posita uel facta. Et similiter dicendum est de aggeribus. Unde si uis si ipsos fecisset ipse potest remouere, ita & si casualiter facti sunt, secus si essent ibi iure seruitutinis, uel non extaret memoria probatur in d. l. in summa §. apud Manu. §. ibi hoc not. Pau. de Call. c. vñto §. idē aut si in agro. & in d. §. nō apud Liboniam & ubi hoc not. la. de Arc. quoniam sequitur ibi Pau. & 78 in §. idē Vetus. ca. l. §. h. ex hoc nōd si ppter monitionē aquarū propriis auctoritate in riuo siue fouea uel in aggeribus fecisset coronelias, nō aqua inabundans fluere in fundū eius, potes impugnetur similiter tenere, quia si uis uoluntarie potes ea destr. ere, nec tenens par, ut reficiamus, nisi iure iuris esset imposita, ut d. §. nō Liboniam in agro. & in d. §. apud Manu. cū 79 ibi nōd perpetuo gene. memo. §. Circa seruitutē, qñ nullatē conuentio. n. nec loci natura seruitutē imponit, quia loca nōd plana, & loci ueritas in illis, quia dñs est seruus, ita quāsi lex in l. §. dñque an. d. de aqua plu. arg. & in l. in summa in prin. collat. sed salis ueritas habere non quāsi seruitutis imponit, ut l. §. h. Et nōd qñ hie seruitus si quisita per ueritatem seu pseruptionē tantū spectatur regulariter, quācum seruitutē acquirit per cōuentionē. quia sicut pseruptionē querit et ius dominum, ut nōd per gl. & dñm autem si in generale. Cade hūmā rep̄tita uel si seruus nōd dñs, quereitur per pseruptionē d. §. h. sed dñs gl. dñm in uer. quāsi seruitutē. In hoc nōd differēt, quia seruitus que fit per conuentionē, est dñs dñs actio conuentionis, uel §. h. §. h. ibi p̄ter per hō h. §. seru. uen. & per Bar. in l. si prius. ff. de aqua plu. arce. Sed seruitus que fit per pseruptionē, dicitur uel ibi, quia competit actio uel iuris d. l. §. h. in fi. & nōd Bar. & dñm in d. l. si quis uis. §. l. i. dñs. ff. 80 de acqui. pos. tñt circa illi uel iustitiam seu pseruptionem queritur quantum tēp. in requiritur. Dic aut est talis seruitus aqueductus que habet causam continuā uel quāsi continuā, tñt regulariter sufficunt. sciamini inter presentes, & 70 inter abentes si si qui diuini. & ibi gl. & dñm si si seruus uenit & l. dñm ibi not. C. de serui. & aqua & nōd gl. magna in l. seruitutes p̄dñm & ibi per Do. ff. de ser. Aut habet causam discontinuā, & tñt requiritur tantū tēp. cuius inter memoria in contrarium nō existat, ut l. hoc iure §. dñs aqua ff. de aquo. quo. & 21. & nōd in iuribus p̄dñm uel dñm est supra in 81 4. q. prin. §. Quādo autē dñtatur habere seruitus causam continuā, uel quāsi discontinuā, uide in l. foramē ff. de ser. ut exat memoria in contrarium tēp. qñ non extat memoria in contrarium:

rium, an & qñ allegando titulū sufficiat tēp. 10. uel 20. anno. uide quæ plenissime scripsi supra in j. l. in 8. q. prin. & supra eo. in uer. sed dubium est de quæst. quotidiana de qua plene per Bart. lmo. & Lu. de Ro. in l. j. §. denique. ff. de aqua plu. arg. & cōs opinio est, qñ sufficit 10. uel 20. annū cū allegatione ut hic. & ubi etiam requiritur tantū tēp. cuius inter memoria non existat in contrarium. & dicit lmo. in d. §. denique. quicquid dixit ibi Lu. de Ro. qui conu. 82 tur in hac materia concordare opi. §. sed dubitari p̄t, an si aqua solita est discurrere ad fundū vicini per plures riuos, possit nunc transmitti in unum riuum tantū. & dica qñ sic, ut est casus in l. apud Trebatium. in prin. ff. de aqua plu. ar. secundum unā lect. gl. quā sequitur ibi lmo. & illū glo. omnino uide in ista materia. I. d. §. d. si aliquis solis bar. hōmā suam certo tēpore irrigare, & de hōrto hōrte p̄t, & uult p̄tū irrigare, & alius uis irrigare uicini nocet, aut tenet dñm iustitiam, uel aqua plu. ar. & dicit qñ nōd ut est lex nōd in d. l. apud Trebatium. §. si uicini, & ex hoc nōd secundum lmo. ibi, quod ubi seruus aqua simpliciter hōrto debetur, trahitur etiam ad p̄tū, quia sit in eodem loco, uel territorio. l. si seruus ff. de ser. iur. p̄dñm. nisi locum hōmā complaueris, eoqñ facto aqua canit ad uicini uenire coepit, ut d. §. h. §. cū est iuridice secūdo Pau. ibi, quā siue hōmā p̄tū. l. dñm colere, secus si nōd p̄tū sit aliter quā ex p̄tū, quia tñt non tenet ex quo tñt sit gēra uicini. l. j. §. de eo u. p̄tū. ff. de aqua plu. ar. & ar. dñm apud Trebatium. 83 in prin. §. Circa quāru & vicini, qñ nōd est aliqua conuentione, nec natura loci aliquid declaratur, nec loci ueritas, quid tñt de aquis seruandum est. Dic regulariter nōd posse aqua que in fundo suo est, in alium fundū ducere iure uel ignorante domino. l. quoniam. §. si p̄tū. ff. ad l. Aquil. facit l. per agrum. Cade serui. & l. dñm cum ibi nōd immo si dñtatur, p̄tū uicini propria auctoritate deliquit, ut d. §. si p̄tū. & l. h. uicem §. si ad iustitiam. ff. quid ut san. clam. & plene dixi supra in 7. q. prin. Item non potest aliquis aquam ex suo f. nōd dñtatur ad eum fundū ducere. l. aquam & l. p̄tū. & ibi nōd Cade ser. & aqua. Nec etiam potest aqua que in suo lando stentat, ut ex fecior seu malis odor in ficiat uicini. ar. l. 2. §. dñm itē si odore. cum gl. ff. de quid in lo. pu. Nec etiam p̄tū qui aquam perturbare, quæ decurrit de uno loco ad alium, ut d. l. apud Trebatium. in prin. ff. de aqua plu. ar. nisi ad illum uisum esset depuratus, secundum Aug. & lmo. & lmo. ibi & et dñm Pau. quoniam dicit, qñ si dñs fecit fossas uel riuos, in quibus cōgregat aqua ad la uisū p̄tū, licet postea p riuos decurrit in fundum uicini, dñtatur uiderare uis, & non tenet. secus si laueret uicini §. h. sic faceret spurcam aqua p̄tū dñtatur decurrit in fundum uicini: p illum rex. & de hoc uide rex. meliorē de iure, in l. cū supra. Cade re. in l. liba. 2. & ibi Bar. nōd illū cōtra laudēs p̄tū i summate fluminis a-

M 2 licitus,

a Conuentio. Conuentio est contraria uicini minus ex tōmuni uis loquendi. uide Pau. de Call. consil. 41.

b Actio conf. Actio confessoria est in re & competit domini pro seruicute, & sic potest re incorporali. l. j. in prin. & ibi Bar. si se r. uend. l. dñtatur contra impedire uisum seruitutis. l. si quis. §. agi. l. si quis. §. agi. si seru. uen. l. & si forte §. etiam. eo. ti. l. ff. ut destruatut ædificiū contra seruicute. l. si eo. cod. ti.

liuuij, quibz possent prohiberi, quia per tale la-
uacrum communes aquae deturpantur. Sed la-
uando inferiori parte fluminis non potest cor-
rumpi pars superior, & ideo lauans prohiberi
non potest, per illum tex. & not. bene d. l. cum
supra quia vult quod cum milites consistunt su-
pra ripas fluminis, nullus eorum debet aquam
fordiam reddere, seu multos vel equos sudan-
tes imponere, sed procul in inferiori parte flu-
minis, quod non contra scutiferos lauantes equos
sudantes in flumine vel alueno put. ad quem ha-
betur cursus necessitate vel delictatione. & si-
militer not. contra pedilequas vel mulierculas
lauantes pannos vel res immundas per ciuita-
tem aut villam, quod intellige, nisi esse aqua
deputata ad illum usum vel solum ita lauare,
ut supra dictum est. Item non potest quis aqua
calidam pura faciendo balneum immittre in
fundum alienum. d. l. apud Trebatium. ff. de a-
qua plu. ar. quia aqua calida noceret fundo vici
no immoderate, ut ibi, aliquando tamen aqua
calida sunt utiles & necessariae pro irrigandis
agris, ut Hierapoli. constat n. apud Hierapoli-
anos in Alia calida aqua agrum irrigari. & de istis
etiam aquis competunt interdictiones, sicut pro a-
quis frigidis, ut est text. nota. in l. j. §. idem La-
beo scribit. ff. de aqua quo. & aliuia. Sed vide-
tur quod nullo modo possit quis aquam ex fun-
do suo in alienum immittre, etiam non spurcam
nec calidam, quia licet in suo quis possit uti a-
qua & qualibet re sua. l. in re mandata. C. man.
tamen non potest in alienum immittre. l. si cu-
ti §. Arist. si fer. uen. & l. j. §. idem ait aquam ff.
de aqua plu. ar. & l. quemadmodum §. si proteclum.
ff. ad l. Aquil. ut supra dixi. Sed pro solutione di-
stinguitur, aut aqua primo de fundo vicini in tuum
fundum deriuatur, & tunc licitum est tibi eun-
dem fundum remittere, ita loquitur d. l. apud
Trebatium ut dicit ibi glo. magna secundum unum
intellectum, aut aqua non peruenit ex fundo vi-
cini, sed ex tuo, & tunc aut ego vult facere in
meo, & immittre in tuum fundum tale quid,
quod per seipsum non fluere in tuum, & non
possum & ita loquitur contraria & in hoc vi-
de quae dixi supra in j. lib. in tit. de seclario. & in
tit. de aqua pluv. & in tit. de aqua proteclum & a-
liarum rerum aut vult immittre in tuum id quod
per se fluere, ut puta faciendo ibi riuos, & dimi-
tendo ibi aquam quae per se discurrat, & tunc sub
distingue. aut facit hoc moderate, quatenus ex-
pediat ad usum familiae, & possum. & ita loqui-
tur d. l. apud Trebatium. in principi. secundum alium
intellectum, aut immoderate, quod non possum. ut
nota. in d. §. Arist. & de hoc vide quae plene di-
xi in j. lib. in tit. de seruitute praedicti. in 2.

34 questio. ¶ Quando autem dicitur fieri immo-
derate, & moderate? Dic moderate, quando pro
usu tantum familiae immoderate, quando ultra
usum familiae. ut nota. in d. §. Arist. & in d. §. a-
puj Trebatium in principi. vel quando aqua corripi-
tur, seu interruptitur, vel immittitur per pu-
treduces, vel quando fieret balneum, ex quo im-
mitteretur aqua calida, ut d. l. apud Trebatium.

in principi. & §. cum ibi nota. nisi aqua calida pro-
85 detur, ut supra dixi. ¶ Occurrit alia quaestio, an ille,
cui debetur seruitus aqueductus, possit arcum
lapideum facere causa aquae ducende. dic. aut
vult facere arcum seu pontem in loco quo alce-
ri debetur seruitus itineris, & non potest. Aut
non vult facere in loco, quo alteri debetur ser-
uitus causa transeundi, & potest, ut est casus co-
muni gl. in l. supra iter. in principi. ff. de aqua plu.
ar. & similiter dominus praedij seruientis non
potest facere pontem in praedij eius, cui
debetur seruitus aqueductus, ut probatur ibi se-
cundum unum intellectum glo. quem sequitur
86 Bar. & Doc. ¶ Sed nunquid habens seruitutem
vel usum aquae ducendae possit arcum seu pontem
lapideum facere supra alium aqueductum alie-
ni iudicis quod non, si turbaret eius aquam, ut
d. l. supra iter. in principi. ver. nec is. & ibi hoc not.
gl. & eodem modo non possit aqueductum alium
aqueductum facere, si nocet superiori, ut pro-
batur etiam in l. hoc iure §. fin. ff. de aqua quo-
ti. & est. in l. quo. Quintus ff. de fer. rust. praed.
87 ¶ Sed quid e contra, an ille qui habet serui-
tutem iti. possit facere pontem supra locum per
quem ducitur aqua, inuito eo cui debetur ser-
uitus aqueductus? & videtur quod sic per d. l.
supra iter. 2. respons. ibi, sed pontem. In contrarium
videtur supra esse text. in 3. respons. ibi, nec is.
Tunc vero concordia secundum glo. & Doc. ibi, aut
ille, qui habet seruitutem itineris, potest ire, &
vult sua seruitute sine ponte, & potest pontem fa-
cere, ita loquitur ver. nec is. aut non potest ali-
ter transire, & tunc aut vult facere pontem la-
pideum, qui de facili non posset remoueri, &
idem, quia non potest. argu. loci corpus. §. si
quis. in fin. ff. si fer. uen. d. l. si stilum. in fin. ff. de
fer. ur. praed. quae intellige, quando ille locus al-
teri seruit, puta, quia in eo debetur seruitus a-
queductus, ut dixi, sed si alteri non seruit, & tunc
habens seruitutem itineris, posset pontem lapi-
deum facere, & ita posset intelligi d. l. supra iter.
2. respons. Aut vult facere pontem, puta ligne-
um, qui de facili posset remoueri, & potest. &
est ratio in hoc casu, quia ille cui debetur serui-
tus, potest facere in praedio seruientis omne id,
sine quo non posset uti seruitute, ut l. seruitu-
tes. §. si domo. ff. de fer. ur. praed. & l. refectionis.
ff. communia praed. Item ratio inter pontem de
lignis & pontem lapideum potest esse, secundum
Bar. in d. l. supra iter. in principi. quia quando est
pons de lignis, non impeditur purgatio riuus, quod
de facili tolli potest, quod tamen non posset, quan-
do esset pons lapideus. Et aduerte, quia pons dici-
tur proprie de lignis, sed arcus lapideus, non di-
citur proprie pons, ut probari videtur in d. l. su-
pra iter. in principi. Sed communis usus loquen-
di aliter se habet, cui standum est secundum Bar.
& Doc. ibi, ut dixi etiam supra in j. lib. in tit. de
88 ponte. ¶ Sed quid si ille, cui debetur seruitus
per riuum aqueductus in fundo vicini, vult iux-
ta pontem facere fossam, in qua congregen-
tur aquae, & ipsas postea per riuum ducere? Dic quod
non potest, quia posset aqua ibi corrumpi & dare
dammum

damnum prædio seruiri & probatur in d. l. su-
pra iter in iij. respon. ibi, aut si specus. secundū
89 Jac. de Arc. & Doct. ibi. Item cum quid illi,
qui habet ius aque decende de riuo, possit cuni-
culum subterraneum facere, per quem ducat
aquam? Et tex. in d. l. supra iter. in princ. sentit
quod sic, dum dicit, cuniculum. quādi dicit, si vel
let facere, possit gl. tenet contrarium, q. quādo
seruus debetur per riuum, qui est coeperus,
nec fossam, nec cuniculum cooperie facere pot-
est, in iuro domo prædii seruientis. per l. j. §.
si. cum l. seq. ff. de ritu. secundum intellectū glo.
licet gl. dubitet de intellectu illarum. ill. de quo
dic. ut plenē dixi supra in ver. ij. q. ex prædictis
deciditur. vsq. ad ver. ij. q. prin. Et adde prædi-
ctis q. ille, qui auferit aquam de publico aque-
ductu, quando habet id ex privilegio principis
vel consuetudine, debet ipsam ducere per castel-
lum vel aliud foramen, & nō per fistulas, ne ma-
ceries fistulae contumpanantur. & contrariaciens
perdit beneficium ducendi aquam, & enī puni-
tur in corpore. ut est tex. in l. eos. & ibi Bar. hoc
no. C. de aqueductu. l. i. xj. & qui trahit aquā ex
flumine pub. debet gratis trahere nihil soluēdo
pro tali introductione aquæ, ut l. ad reparationem.
90 C. de aqueductu. & no. gl. in rub. c. ti. f. Superest
alia quest. quis teneatur manutene re riuos, &
eius purgare, & agere resisterē, cuius expē-
sia. In qua ita distinguitur: aut loquimur de aqua
pub. aut de privata. si de publica, videtur q. de-
bet conservari, & manuteneri expensis publi-
cis, secundū Flo. in l. si fistulae ff. de ser. vr. præ.
& dixi supra in j. li. in tit. de aqueductu pro quo
facit, quia in dubio videtur quis facere opus in
utilitatem reipub. sumptu pu. ut l. ad reparationem.
eum si. C. de aqueductu. l. xj. & l. fin. C. de fa-
bricentibus. & l. cum nauiculariorum in fi. C. de
nau. & l. j. C. de cupress. l. xj. Itē quia quis non
debet gravari duplici onere. l. j. C. de impo. luc.
descri. lib. x. Sed in contrariū facit, quia dominis
prædiorū per que tranfit aqueductus, publica
conceditur immunitas ab extraordinariis mu-
neribus. ut l. in distictionibus nomine illorū præ-
diorum imponentes, ut fossas siue aquarū du-
ctus repletos purgare est tex. in l. j. §. de aqued-
uctu. l. xj. & propterea videtur, q. suis expensis
facere teneantur, ex quo princeps huc recipiunt
commodum: quia ad quē spe. d. ut luerum, debet
spe. d. illarum. l. j. §. pro so. C. de coll. col. & l. se-
cundum naturā. ff. de regul. iur. Item quia qui in
vno releuatur, in alio debet gravari laum qui.
in princ. cum ibi not. ff. de iureiur. Item pro hoc
opine facit l. suo vitu. & l. quod m. in princ.
ff. de ope. lib. vbi dicitur, illum qui tenetur præ-
stare operas, debere præstare sumptus. & pro
est gl. not. in l. stipulationes commodissimum.
ff. de ver. obl. quæ uult, q. scriptorē teneantur
scribere cum suo atramento. & ibi per Ange. &
To. de Imo facit ē ad hoc quod l. no. glo. Bald. &
Doc. in l. quoniam liberi. C. de test. & in idē Bal.
in l. liberi libertatē. C. de ope. lib. & quod not.
in l. si non forem §. libertus. ff. de condi. indeb.
Ego in hoc arti. ita distinguerem, aut est lex, vel

consuetudo declarans quis debeat purgare locū
pub. & cuius expensis. & illa est seruanda. l. j. §.
si. cum l. seq. ff. de aqua pl. & l. semper. §. legem.
ff. de iure iurum. aut non est consuetudo. &
tunc aut princeps vel superior, cuius est locus
publ. recipit vectigalia vel pedagia fluduū &
viarū & pontium a nauigantibus & transeuntibus.
& tunc tenetur sumptibus de publico ea lo-
ca purgare facere. non autem tenentur subditi
sumptibus suis. ar. l. j. C. de Alexandrie primar.
91 lib. x. i. f. Item pro hoc facit, quod elegit di-
xit Arch. x. iij. q. si quis peregrinus. vbi singul.
vult, q. comites & barones, & alii superiores
colligentes pe. agia & vectigalia, teneantur itine-
ra & stratas tenere securas propter hoc quia
colligunt dicta vectigalia. alioquin tenentur ad
emendationem penditorum, si inde factu iustitiz
inueniantur. x. iij. q. j. dominus. & q. v. admini-
stratores. & iij. q. iij. qui sine & in aut. ut d. fle.
rudi. §. pe. & idem sequitur Bal. in c. j. in fi. pen.
col. in tit. de pac. iur. fir. Idem tenet Ho. ff. in sum-
ma de censibus. §. ex quibus. & Olofin aut ha-
bita. C. ne fil. pro pa. & idē tenet Flo. in l. j. §. sū-
ma ff. de his qui deie. vel effu. quod intellige qñ
sciunt, & prohibere potuit aliis specus. arg. l. ne
quid. in princ. cum ibi no. per gl. & Bar. ff. de in-
cen. rul. & nau. aut princeps vel superior nō re-
cepit vectigalia & tunc recipit alia utilitatē, pu-
ta piscationes, vel salinas, vel alias utilitates. iux-
ta c. j. quæ sint rega. & idē eadem ratione. argu-
c. qui sentit onus de reg. iur. l. vi. & l. secundum
naturam. ff. de iur. iur. aut non recipit aliquā utilita-
tem: & tunc subditi sumptibus purgare tenentur,
prout ex eo utilitatē recipiant, & si sint eccle-
sia. C. de oper. publ. ad corpus. C. de colla. fun-
d. parricid. l. j. & in aut. de ecclesiasticis. §. ad hoc
sanctimus. & ff. ne quid in lo. pub. l. j. §. viarum.
ver. refectiones. & quod no. in l. si luxus in fi. ff.
quemad. fer. amit. & in l. j. in fi. C. de nam. li. xi.
Si vero loquimur de aqua privata. & tunc aut ē
propria. & nulli debet seruire, & domino in-
cumbit onus purgandi sumptibus suis: aut de-
bet seruitutem alteri. & regulariter in omnibus
seruitutibus resectio ad eum pertinet, qui sibi
seruitutē asserit: non ad eum cui res seruit, nisi
in seruitute oneris ferendi, ut l. & si forte. §. et.
ff. si ser. ven. de quo dic. ut dixi. ff. eo. in ver. quæ
ro. de alia q. quotidiana & supra in j. li. in tit. de
seruitute oneris ferendi. f. & adde quod si in
92 fundo quis habet usum fructum, alius proprietatem
& est aliqua impēla necessaria pro clauca,
vel ob formulam aqueductus, illa spectat ad vfu
fructuarium, & non ad proprietarium: ut l. si pen-
dente §. si quid cloacari. ff. de usufruc. & ibi vi-
de per Flo. & quod habetur in l. hactenus. eo. tit.
Item adde, dum dicit Bal. in c. j. §. si quis de mā-
so in pe. col. tit. de contro. inue. q. quis tenetur
munare de facto triū suū per sua prædia cur-
rentem, per l. j. C. de aqua. l. i. x. i. v. debet intelli-
gi de riuo pub. & de facto in cura & opera & ex-
pensis publ. ad reparationē eod. tit. & adde quæ
supra dixi. Vltimo circa istam q. prin. adde quæ
supra dixi in j. li. in ix. q. prin. ubi in genere tra-

a Reficere.
Adde Bartol. &
Alex. in §. si q. s.
edificium. per
gl. in l. j. §. pen.
de mor. infer.
facit ea. consi-
luit de iudicis.
& l. si. C. eo. tit.

Actum est, qualiter quis debet uti seruitute, & 33 quæ supra dixi ex vij. q. prin. ¶ Nono principa-
liter quæro, qualiter retineatur seruitus aque-
duct. & in ea quis teneri debeat. Dic breuiter, q
retinetur, quando ipse cui debetur, vitur re-
pleno eius nomine, non autē mercenarius, aut
hostis, aut amicus, aut medicus, qui ad visitandū
dominum venit, vel colonus vel fructuarius.
Item qui quasi debita seruitute usus est, & in i-
su retinetur: ut est tex. in l. j. cum l. seq. vlg; ad
fi. ti. ff. quemad. seruit. an. ubi gl. & Doc. Item
si in partes agri aqua fluxit, & si nō ad vltiora
loca peruenit, tamen omnibus partibus fundi
debetur, & retinetur, vt l. si in partes. eo. ti. facit
l. ij. in prin. & quod ibi no. ff. de acq. pos. Item si
in via pub. est locus, per quem ducō aquam ad
prædium meū, licet regulariter de iure ducere
non possim, ut l. j. §. pen. & l. hoc iure. §. ductus
aque. ff. de aqua quo. & asti. tamen si vius mihi
concessit, ut possim aquam ducere per locū pu-
b. & postea me ducere impediatur, sum tuendus in
usu aqueductus per vtilem actionem contra ip-
sum, qui ius mihi aquæ ducendæ concesserat, vt
probat in l. ij. secundum nouum intellectum
glo. ff. com. præ. facit ad hoc l. j. §. ait prætor. de
aqua quo. & asti. & l. per fundum. ff. de ser. rost.
præ. & eo modo qui mihi concessit facere pon-
tem super viam publ. & edificare molendinum
super suū, licet iure iero non teneat dicta pro-
missio, tamen ille qui promisit, non potest pe-
tere, vt deponatur pons aut destruat molen-
dinum, secundum Angel. & Doctor. in d. l. ij. ff.
34 commu. præd. per illū text. cum glo. ¶ Ex quo
etiam inferi ibi Ang. quod licet ex flumine pub-
lico non possit constitui seruitus aqueductus,
vt teneat de rigore, tamen de equitate prætoris
sic, quando flumen non erat perenne, vt ibi qd
est notandum. Item quis retinet seruitutem
aque etiam quando edificia in flumine sunt di-
ruta, dummodo remaneant aliqua retentionis
signa, quæ possunt esse. Primum, quando edifi-
cium vel forma aque ducendæ non est reducta
ad pristinam formam. Secundum, quando esset
reducta ad pristinam formam, sed nondum esset
elapsus annus. Tertium, quando esset elapsus
annus, sed remanserunt aliqua ligna in fundo
aque, puta pali lignei, ut probatur in l. si i. prin.
& ibi p. Bar. Ang. & Doc. ff. de usu. & per not. in
l. riparum. ff. de re. di. quando diruto ponte, & di-
ficio, vel forma aqueductus in signum retinen-
dæ quasi possessionis formare vel figere fecit pa-
los ligatos in quibusdam partibus fluminis, vel
aque, quod signum est ne videatur locum reli-
quissē, quia solent habentes iura aque vel molē-
dini in flumine per publicum instrumentum
protestari, quod non obstante destructione ipsi
intendunt tenere & possidere, vel quasi locum,
& alucum fluminis, & ius, & per huiusmodi si-
gna faciunt affigere palos, vt dixi, & stantibus
prædictis signis, vel aliquo eorum, nullus alius
potest edificare in dicta aqua, vel ius aque au-
ferre, quia edificans eum quasi possessione pri-
uaret. Ita singulariter dixit Angel. & Ioan. de

Inol. in l. fin. per illum text. cum ibi nota. ff. de
vlt. cap. & adde quod not. Bart. in l. quominus.
in xv. questio. ff. de flum. quod perpetuo tene-
menti in practica pro illis, qui habent molendi-
na, vel alia edificia in fluminibus, aut aquis, vel
ius aque ducendæ, & permittunt corruere edi-
ficium molendini vel aqueductus, ut si retinent
aliqua signa de prædictis, vel similia, dicantur re-
tinere ius molendini, vel aqueductus, nec eo
turbari possunt. Item si quis in aqueductu suo
impediatur, potest sibi propria auctoritate sub-
uenire, & edificium, vel locum in eo per alium
factum propria auctoritate destruere, & hoc mo-
do suam quasi possessionem tueri, ut l. j. §. si
protectum. in fi. ff. ad l. Aquil. §. seruitus. §. si ad
ianuam. ff. quod vi aut clam. Item si quis dixer-
et aquam meam, vel mihi debitam, vel impe-
dierit, vel destruxerit aqueductum, qua actione
possit conueniri? vide tex. cum ibi nota. in l. si
seruus seruum §. aqueductum. ff. ad l. Aquil. Itē
quomodo retineatur ista quasi possessio serui-
tutis aqueductus, vide ea quæ habentur per gl.
& Doctor. in l. ij. C. de seruitutibus & aqua. &
circa hanc materiam vide supra in l. ibi in prin.
in xiii. questio. princip. penult. & vltim. colum.
& quæ dicam in sequenti, q. prin. quia per ea, quæ
35 ibi dicuntur, declarabitur etiam ista q. ¶ De-
cimo principaliter quæro, quomodo, & quali-
ter seruitus aqueductus amittatur. dic multis
modis. Primo amittitur tempore non vtendo,
ut habetur plenè per gl. & Doc. in l. seruitutes.
ff. de seru. & in l. 2. C. de seru. & no. q. si aqua quæ
oriebatur in fundo vicini, plures per eundē ri-
uū iure ducere soliti sunt, ita ut suo quique die
à capite ducere per eundem riuum, cum q; cō-
munē, deinde ut quisque inferior erat suo quis-
que proprio riuo, & unus statuto tempore, quo
seruitus amittitur, non duxit, ius aque ducendæ
amisit, nec per cæteros qui duxerunt seruitutē
retinuit, nec tale ius cæteris acquiritur, sed si
plurium fundo aqua debita esset, per unum eo-
rum omnibus iis inter quos is fundus commu-
nis fuisset, retinetur. ut est text. in l. aquam. in
prin. & §. i. ff. quemadmo. seruit. amit. quod no.
Item si seruitus debetur tibi maiori, & pupillo,
licet vterque non vtatur, tamen propter pupil-
lum tu etiam maior seruitutem retines. l. si cō-
munem. in prin. ut ibi no. eo. ti. Secundo amit-
titur confusione, de qua uide in l. si quis cōes. in
prin. §. i. & per Flor. & l. si commun. & l. vnus
ex seruis. ff. de seru. ru. præ. & l. tria prædia. eo. tit.
& l. vt pomum. §. i. ff. de seru. & l. si cum seruitus.
ff. quemad. seruit. amit. & de istis duobus modis
amittendi seruitutem, vide quæ plene dixi suprā
in l. li. in x. & ult. q. prin. Tercio amittitur per-
missione, si debes mihi seruitutem aqueductus,
& permiserō tibi ut eum claudas, vel ad alium
locum aquam ducas. arg. l. si domus. ff. de seru-
tutib. vrbancum prædiorum. & l. si ades meæ.
eodem titulo. & ff. filicidia. in princip. ff. quem-
admo. ser. amit. & l. cum meus. ff. si ser. ven. nisi
illa promissio fuerit precario necessaria. quia
tunc seruitus non amitteretur. l. si precario.
ff. commu-

ff. communia prædiorum. Quarto amittitur, si
fons aruerit, ex quo aqueductum habeo, & per
constitutum tempus ad venam suam non resti-
derit, vt l. vnus ex fontib. §. n. ff. de ser. rust. præd.
Sed si post constitutum tempus ad amittendā
seruitutem ad suam venam restiterit, an aquedu-
ctus erit amissus? Et dicendum est ipsum amissum
sed restitui deberet, vt est text. no. in d. §. si iun-
cti l. si q. que incipit, & adiciamus vt ibi per gl.
& Doc. Quinto amittitur ex recessu fluminis,
vt si aqua ex flumine publico duxerim, & flu-
men recesserit, nō pōt sequi flumen, qm̄ ei lo-
cus seruitus imposita non est, quatenus is locus
tenus sit. Sed si alluuiō paulatim accesserit fon-
do tuo, subseq. potes, qm̄ totus locus fluminis
seruiat ductioni sed si cōperit totū fluere mu-
tato alio, non pōt quoniam medicus locus nō
seruiat, interrupta est seruitus, vt est text. in hoc
iure. §. si aqua ff. de aqua quo. & est. Circa q.
vide que plene dixi supra in 7. q. prin. ver. item
quid si debetur seruitus aqueductus ex flumi-
96 ne publico. ¶ Sed nunquid propter inunda-
tionem fluminis perditur seruitus aqueductus?
Dic quid non. l. adeo. §. inula. in fi. ver. aliud
sanct. ff. de acquit. re do. & mlti. de re. di. §. a-
97 lia causa. ¶ Sed maior est dubitatio, nunquid
possessio, vel quasi aquæ per maiorem inunda-
tionem perditur, si ut possessio seruatur? Dic
quid nō, quia nihil additur tale facit desinere
quia nec desino possidere certam, si ei crassa ap-
plicetur ex fundo vicini, facit ad hoc l. si quis
nec causam. §. si ff. si cer. per. Et istud est nec ef-
fectum satis, maxime propter possessiones, que
sunt iuxta Padum, que inundantur insalli-
biliter intra decennium in undatione non le-
ui, nec cito transitoria, sed uehementi, & crassa
agrorum exportant, ut ff. de acquit. pos. l. 1. §.
Labeo & ex hoc loquimur, quod si prescriptio a-
riam tertiam, que est facta locus, est stagnum
per imperium aquarū, vel industria mea, q. in-
terrupta sit prescriptio carenus quatenus pri-
mo ius qualitas est pretemp. quia primo erat
terra nunc aqua mutato elemento ita noc. di-
cit Bal. in l. vnica. in vl. cha. in princ. C. de con-
se. Sexto amittitur usus alterius aquæ in qua
non sit seruitus concessa, si non vtatur aqua sibi
concessa. l. si quis alia. in prin. ff. quemad. ser. a-
mit. & is qui no. turnam aquā habet, usus sue rit
diurna, per constitutionē temporis ad amitten-
dū seruitutem nocturnam, amittit, quia usus non
est, & contra. Et idem est in eo qui certis ho-
ris aqueductum habens, aliis usus facit, vt l. si
communem §. i. ff. quemad. ser. amit. & proba-
tur in l. si uti. ut. & in l. si sic constituta. co. ti.
98 ¶ Sed posset dubitari, an per immisionē alte-
rius aquæ de qua nulla seruitus debetur, amitte-
tatur seruitus aqueductus. Et dicas, quod nō ex
quo vtitur aqua debita, & multo maiori, ut pro-
batur in l. si uti. ut. in prin. & l. i. §. item quæri-
tur. ff. de aqua quo. & est. tamen vtens amplio-
ri aqua simul mixta potest per dominum præ-
dii seruientis in tota aqua impediri, ex quo a-
qua non est diuisa, & postquam est simul iun-

cta, est inseparabilis, vt d. §. recte quæritur. Et
est ratio, quia in separabilibus utile per inutile
vitatur, vt ibi. & l. si sponsus. §. generaliter. ff.
de do. inter ui. & uxore. & l. Pedius. ff. de recep-
t. arbit. & nota per Barto. in l. i. §. pe. de verb.
ob. & in ea. vt de reg. iur. li. 6. cū simil. & ad-
de omnino quod no. Bal. in l. vnica. in pen. cha.
in fi. ver. pone, sibi confisus. C. de cōfeli. Septi-
mimo amittitur diuisione fundi, si aqueductus
debetur in fundo vicini, in loco certo, & finito
& fundus seruientis diuiditur per longitudinē,
quia perinde est, ac si ab initio constitutus in ser-
uitute duo fundi fuissent, vt l. nō satis §. i. ut.
sed is ff. quemad. ser. amit. Quo procedit, si ille,
cui seruitus debebatur, alterum fundum, in
quo seruitus non remansit, redempti seu acquisi-
uerit, quia per hoc non soluitur seruitus, quæ in
alio fundo est constituta, licet a prin. fuisset v-
nus tantum fundus, & hoc quando licet, in
quo seruitus debebatur, diuiso fundo, vt aqua-
ductus consistere non possit, secus si remane-
ret ita angustus, quia tūc uterq. fundus libera-
bilis, videlicet fundus redemptus propter cōsu-
sionē, vt dixi supra in prin. Alius propter angu-
stia loci l. si tam angustus ff. de ser. & hoc proba-
tur in d. l. nō satis. §. certis. Sed si diuiditur fun-
dus seruientis per latitudinē, tunc non amittitur
seruitus nō vidēdo seruitutē aqueductus diuisa,
nisi tota aqua non vtatur d. l. nō satis §. si vero
per latitudinem. vel nisi specialiter conuentū
fuerit, vt alter fundus liberetur, ut d. §. si uero
per latitudinem. ver. possunt tamen. Si vero ser-
uitus aqueductus debetur in uno fundo, vt per
quamlibet eius partē liceat aquam ducere, &
conuentum sic locū mutare possit, tunc si diui-
deretur fundus seruientis per longitudinem, & nō
vtatur seruitus, nisi per vnum de illis fundis,
statuto tempore seruitus amittitur, quia tunc
perinde est ac si ab initio seruitus duobus fun-
dis fuerit imposita, vt est casus cū gl. in d. l. nō
satis §. ceteri. ff. quemad. ser. amit. Et prædicta
procedunt, quando seruitus nō est diuisa pura
quia si constituta sit aqua, vt vel exire tantum
vtatur, vel vno mēse, vel alteris annis, vel mē-
sibus, aut diebus, vel horis tantū nocturnis, vel
diurnis, an vtendo amittatur statuto tēpore, an
vero duplicetur, vide text. cū gl. & Doc. in l. si
sic. ff. quemad. ser. amit. & in l. si diurnam. ff.
de aqua quo. & est. & vide plura, que dixi su-
pra. in j. lib. i. q. prin. ver. itē seruitus regulari-
ter amittit & dixi supra eo. in 7. q. prin. circa
prin. ver. itē cōstitut. pōt, vt ducatur Et de ma-
teria quomodo & quando amittatur seruitus,
vel quasi possessio seruientis, vide per Bar. in l.
quominus. in i. §. q. ff. de fin. & per Bar. Ang. &
Do. in l. si ff. de uluc. & quod no. in l. si quispiā.
ff. de diuer. & tempo. præterp. Quæritur it.
principaliter, quomodo procedat in iudicio cir-
ca istam materiam aqueductus. dic ut Rosfred.
Remouentanus in libellis suis iuris, ubi posuit
quatuor interdita in hac materia aquæ, in qui-
bus etiam ponit libellum & possessiones. Pri-
mum interdictum est, quando quis habet

ius aquæ quot. ducendæ ad prædia sua, & ab ali quo prohibetur aquam illam ducere. & dicit Ros. quod si habet tria impedimenta interdictum de aqua quo quod interdictum est prohibitori um, & causa retinendæ possessionis est inuentum sed non semper: quia est aliquando relictum, puta si aliquid fiat ad impediendum quasi pos sessionem aquæ ductus, ut illud destituit vel de struere debeat: vel l. j. in princ. §. Labeo. ff. de aqua quot. & c. l. i. & ad hoc, ut competat hoc in terdictum, dicitur quod septem sunt necessaria. Primum est quod sit aqua quo. & quoti. aq. intelligitur quod quoti die fluit, sed etiam eam quæ quotidie potest ducere, si vellet: ut l. j. §. ff. de aqua quot. & c. l. i. Se cundum, quod illa aqua sit usus hoc anno, non ui, non clam, nec precario, saltem vna die, vel vna nocte: sed si ante annum hausisti, non habes hoc interdictum, nisi infra unum annum aqua per se fluat: ut ff. eod. l. j. in prin. & §. quod ac scriptum est. & §. quæsitum. Tertium, quod illa aqua sit perennis, nulla enim aqua potest duci, nisi sit perennis. ff. eod. l. j. §. loquitur. Quartum, quod illam aquam illam ducas a capite, non ali unde. Caput autem aquæ est, unde aqua nascitur, siue ipse fons ex fonte, siue flumine, uel lacu habeat principia fossiarum, quibus aqua ex flumine uel lacu primum riuu ducat. l. j. §. hoc interdictum. & §. caput ff. eod. Quintum, quod ille qui ducit aquam, puret se iure ducere, si autem putat se non iure uti, non habet locum hoc interdictum. ff. eod. l. j. §. sed & si iure. §. An ill. Sextum, quod in illa aqua ducenda non excedat ampliacionis modum, & non ducat per aliam regionem, quam solitus sit ducere. l. j. §. illud. cum si. ff. eod. Septimum, quod illa aqua ducendo aliam non immisceatur, alioquin non habebit locum hoc interdictum. ff. eod. l. j. §. illud. 100 Labeo & §. item quæritur. Formam autem libelli ponit Ros. in hoc interdictum, hoc modo, Curam volis domine A. conquerere ego M. de Alberto de Dauentria Teutonico, qui me prohibuit ducere aquam per fundum meum talē, cuius confines sunt tales, &c. iuxta l. formam. in prin. cum gl. ff. de cens. quam aquam duxo si cut duxi in hoc anno, non vi, non clam, non precario. Vnde ne me prohibeat vel impediatur, ego contra ipsum Alb. & ad hoc propono interdictum de aqua quo. & c. l. i. uel actionem in factum. & ita bene concipies libellum. d. l. j. in prin. ff. eod. Quidam tamen apponere petunt interdictum, ita dicens: Et quia in eo interest mea non esset prohibitum, ideo ipsum Alb. condemnari peto in meum interesse, & ad hoc propono interdictum prædictum, &c. & hoc probatur in l. j. §. præterea ff. eod. Sed dicit Ros. quod non credit, quod possit peti per interdictum, licet in illo possit condemnare iudex, sicut in aliis superioribus interdictis notatur. Nec obstat ille §. præterea, quia ibi, propter factum suum amiserat ius aquæ ducendæ. Vnde quia in hoc casu est relictum, igitur restituitur mihi illud interesse. j. Positiones autē, & capitula siue articuli actoris ita formari debent:

Ego Albertus dico quod illa aqua quæ exit de tali fonte uel flumine, est quotidiana, id est, quæ potest quotidie fluere. Item quod aqua illa sum vius hoc anno, non ui, non clam, non precario. Item quod illa aqua sum hoc anno illa aqua satis vna die vel vna nocte. Item quod illa aqua semper est perennis, & nullo modo deficiatur. Item quod illa aqua illa oritur ex tali fonte, vel ex tali flumine, ita quod ab illo fonte, vel ex tali flumine, aquam ducō. Item quod illam ducō iure seruicitus credens vi iure meo. Item quod ducō aquam illam ita, sicut primo ducēbam. Item quod aquam illam per eundem locum ducō, sicut & ducere solebam. Item quod illam aquam tantum, quam ducere solitus erā, 102 ducō siue alia. j. Positiones autem vel capitula siue articuli rei ita contra formari possunt, Ego M. dico, quod illa aqua tantum currit in hyeme, & in æstate deficiatur. & si hoc confiteatur actor, abluatur reus, quia tamen non est aqua quotidiana, nec perennis. Item dico, quod aqua illa usus est Titius tantum. si hoc confiteatur actor, succumbit, quia si Titius tantum fuit usus, ergo non ipse M. Item quod aqua illa usus fuit ui, vel clam, vel precario a me. Item quod illam aquam quam ducis, a tali loco eam ducis. Item quod illa aqua non immisceatur a fonte uel flumine, unde illa aqua prouenit, & habet iurium, quod illam ducere non potes. si hoc confiteatur actor, succumbit: quia tamen non ducit aquam a capite. Item quod tu scis siue credis te contra ius & iniuste aquam illam ducere. Item quod aquam illam ducis per illam regionem, qua hoc anno duxeras. Item quod aquam illam ducendo aliam aquam immisceas. Hæc omnia colliguntur & probantur ex iuribus supra in prin. huius interdicti alleg. Ceterum materia huius interdicti vide per Ros. in ti. de aqua quot. Secundum interdictum est de aqua æstui quod competit ei, qui habet ius ducēdi aquam ad locum suum, & ab aliquo impeditur eam ducere, & datur contra impediendum. Et dicitur hoc interdictum de aqua æstui, quia propter aquam quæ tantum æstate ducitur, prædictum est. Et ideo si aliquis duxit aquam in tempore æstatis, & modo vult ducere, & impeditur ab aliquo, habet illud interdictum, ut ff. eodem 103 §. denique ait. Et ad hoc ut illud interdictum competat, quatuor sunt necessaria. Primum, quod aqua illa sit æstiva, non quotidiana, nam æstiva a quotidiana differt usu, non iure, ut l. j. §. quotidian. ff. eodem. Secundum, quod aquam illam priori æstate duxerit, hoc est, non in illa æstate, sed in precedenti. Alioquin si hac æstas e, locum habet interdictum utile de aqua æstui, ut ff. eod. l. j. §. quod autem diximus. & §. qui hac æstate. 104 Et quando dicitur æstas, dicitur hic per glo. in d. §. quod autem diximus, quæ dicit, quod æstas durat quatuor mensibus, quia incipit ab æquinoctio veris, & finit in æquinoctio autumnus d. l. j. §. æstas. alia tempora durat hyemis. Et aduerte, quia aqua æstiva debet esse quotidiana. Nam omnis aqua quæ in æstate currit potest

a Aestas.
Aestas an &
quando incipiat
tur. l. j. §. æsta
tem. & ibi glo.
de aqua quo. &
æsti. Bart. in l.
2 §. æstas. ff. ne
quid in loco
publico.

potest, est quotidiana, quia omnis aqua, quae currit in aestate currit etiam in hyeme, sed non cōuertitur. Molinae aquae, quae currant in hyeme, non currunt in aestate. Tertium requiritur, quod illam aquam ducereis saltem una die uel nocte, sicut in superiori interdicto notati. cum hæc aqua distet a quotidiana, non iure, sed usu, ut dixi. Et omnia prædicta sunt in præcedenti interdicto, ut reperiuntur. Quartum, quod duxeris, non ut, non clam, non precario, ut ff. eo. l. j.

105 § deinde ait prætor. Sed dubitari potest, quare istud interdictum fuit factum, & an sufficeret primum, & nihil sit aliud, cum aqua quotidiana ab aestiva distet non iure, sed usu, ut ff. eo. l. j. § quotidiana. Respondendo, ideo fuit inuentum, quia in speciali casu loquitur, scilicet quia aliquis uult ducere aquam quam in aestate duxit, & etiam differunt inter se quantum ad factum. ff. eo. l. j. § quod autem licet omnia quæ requiruntur in isto, requiruntur etiam in alio, ut dictum est. Fuit autem istud ideo inuentum: quia utile erat aquam ducere in aestate propter hortos ad irrigandum ea, quæ ibi sunt. Nec facies uim in verbo quod dixi, ad irrigandum, quasi non habet locum interdictum, alias quia uno loco habet. Nam si alia de causa deducta aqua sit, ubi unusquisque capere hunc interdictum, ut ff. eo. l. j. § de in labeo scribitur, etiam si prætor.

106 ¶ Item queritur an interdictum de aqua quoti- diana competat, quo tempore interdictum de aqua aestiva. Videtur quia sic, quasi illud sit genus, & illud sit species. Et Ro. non potest esse uerum, quia doli causa non potest, nisi de his tantum, de quibus specialiter cautum est, ut ff. de ver. ob. l. doli causa. & l. sanctio. ff. de pec. In hoc interdictum ita concipitur libellum, Curam uobis domino A. c. iurorog. M. de Albe de Dauentria, quod prohibet uel impedit ducere aquam aestiuam ad fontem meum, id irrigandum tenerat curabitur, uel succumeret, uel ricta, uel aliud, ubi aqua illa duxi in priori aestate. Unde ne me prohibeat, uel impediat, ago contra ipsum, & ad hoc propono interdictum de aqua aesti uel adione in factum. Et quod ibi bene concipitur libellus, probatur in l. j. § deinde ait prætor de aqua duori. & aestiua. Si autem in priori aestate non duxeris, sed in hac aestate, & impedias, concipias libellum prædicto modo, & illud motes. Qui me impedit, siue prohibet aquam ducere, siue in hac aestate duxi. Unde ne me impediatur uel prohibeat, ago contra ipsum, & propono uide interdictum de aqua aesti. uel actionem in factum. Et ista cōceptio libelli probatur in l. j. § qui hac aestate ff. eo. ¶ Positiones. Aut uel capitula in hoc interdicto tu actor ita facere potes, Ego dico, quod illa aqua, quæ est in fonte tali, sine flumine fluit, uel potest fluere. Itaque, quod aqua illa sui usus priori aestate. Itaque, quod aqua illa duxi, non uis non clam, non precario. Itaque, quod duxi ab illo loco, unde oritur aqua. Itaque, quod duxi credens tui habere. Oēs etenim positiones, & omnia quæ requiruntur in superiori interdicto, requiruntur etiam in isto. ¶ Positiones autem

uel capitula reus ecōtra facere potest, hoc modo, Ego dico, quod hæc aqua in aestate siccatur. Item quod iam sunt duo anni, quod aquam illam non duxisti. Item quod duxisti aquam illam clam, uel precario a me. Item quod duxisti aquam illam credens me tui non habere. Tertium est interdictum de aqua ex castello ducenda, quod competit, quando quis ducit aquam ad prædium suum uel domum ex castello, id est, receptaculo illo, quod aquam publicam suscipit, quod castellum vocatur, & impedit aquam illam ducere. & est proditum interdictum de aqua ex castello ducenda, ne quis impediatur, ut ff. de aqua quoti. & aesti. l. j. § ait prætor. ex quo castello, ad hoc ut conperat istud interdictum quinque sunt necessaria. Primum, quod ius aquæ ducendæ sit tibi concessum ab eo qui concedere poterat, puta ab imperatore uel senatu. Nulli enim aquam ducere conceditur ex castello, id est, receptaculo, quod aquam publicam suscipit, nisi a principe uel senatu concedatur, ut supra eo. l. 2. § hoc interdictum necessario. & ff. de flum. l. quo minus. Secundum, ut uolentia tibi inferatur, alias non competit, ut d. § ait prætor. ex quo castello. Si de nouo uis ducere aquam ex illo receptaculo siue castello, quod tu caueas nonne damnum. ff. de flum. l. quo minus. Quartum, quod receptaculum ex quo aqua ducitur, sit tale, quod antequam suscipitur, sit publicum. ff. eo. l. j. § ad hoc interdictum necessario. Et a iure, & rebus mentis, quod licet prædicta interdicta, scilicet de aqua quo. & aesti. sunt posteriora, tamen istud interdictum respicit causam proprietatis, quia si est tibi concessum siue signatum ius a principe uel senatu, habes hoc interdictum, non habes tamen, licet usus fueris tanto tempore, cuius extet memoria. ff. eo. l. j. § ultimo. & l. hoc iure § de flumine. Principes enim qui concedit alicui, ut ducat aquam, uidetur concedere siue damno & iniuria aliorum. ut l. 2. § merito. & § si quis a principe. ff. ne quid in lo. pu. Nam re scripta principis & priuilegia siue cuiusque iniuria concedi solent. l. nec uias. C. de eman. & c. quantis. in fin. de rescript. lib. 6. & c. licet de offi. de leg. cum simi. Sed contra prædicta opponitur secundum Ro. & uidetur quod istud interdictum non habet locum. Nam ratio istius interdicti est, ut aliquis ducat aquam publicam cum licentia principis, ut dictum est. Sed contrarium est, scilicet, quod etiam siue licentia principis possum aquam ducere, quia flumina sunt publica. ut ff. de fluminibus. l. j. & 2. & tamen non possum mea autoritate aquam ducere dummo-

a Genus.
Genus non possidet, nec est in dominio alicuius. Bal. in l. 2. in si. principi. C. communia de leg.
b Species.
Species cum pertinet, quid sit exprimendum in libello, uide in Spe. de lib. cōc. uer. iuxta. in §. col. ver. ite non ualet. Et species derogat generi ex tacita voluntate contrahentium. Bar. in l. sed si. ff. de socio.

do imperator vel senatus non prohibeat. ut ff. de flumi. l. quominus. Respondetur secundum Ros. verum esse quod tu posses ducere aqua ex flumine publico, etiam si ne ipse sed aquam publicam, id est, vsui publico destinata, secundum vsu reipublicae, non potes ducere sine privilegio principis. ut d. l. quominus. Et in hoc casu procedit quod dicitur in hoc interdicto de aqua ex castello ducenda, id est, eo receptaculo quod aquam publicam suscipit. ff. de aqua quoti. & rti. l. i. §. ait praetor ex quo castello. Vel aliter potest dici secundum Ros. loquitur forte in hoc casu hoc interdictum: Habeo praedium meum vel domum meam iuxta flumen vel rivum: inter praedium meum, & domum meam est via publica: volo ducere aquam supra viam publicam, ad praedium meum, vel ad domum meam, & sic facere castellum quoddam, id est receptaculum quod suscipiat aquam illam publicam: certe hoc non possum facere sine permisso vel mandato principis. & quod ita sit intelligendum istud interdictum, probatur in l. prima. ff. de aqua quoti. & rti. & in l. si in publico. §. si non iussu. ff. de aqua plu. arc. Vel ita potes ponere exemplum: Habeo domum meam ex una parte viam publicam, & aliam domum ex alia parte. volo facere pontem inter utranque ut capiam aquam fluviatalem pro cisterna, & ita facere castellum, id est receptaculum, quo recipiam aquam fluviatalem, certe non possum sine licentia principis. Nam pontem super viam publicam facere nulli conceditur. ff. ne quid in loco publi. l. 2. §. tractatum. ut est text. in l. fin. ff. ne quid in flumine pub. & facit l. j. §. qui permittitur. ff. de aqua quoti. & rti. & idem tenet Bart. in d. §. tractatum. in l. quominus. in x. q. ff. de flu. & Spe. in titu. de causa pos. & propriet. §. nunc dicendum. ver. item queritur. & Bald. in l. lapilli. in ultim. col. de redivi. & Dominicus de sancto Gemi. in cap. j. de excess. praela. lib. 6. qui dicit per d. §. tractatum. quod si aliquis habet duas domos, & in medio ipsarum est flumen, non poterit facere pontem super eo. † Libellus autem in hoc interdicto ita formari potest. Coram vobis domino M. co queror ego Albe. de Dauentria, iniuste prohibet me, siue impedit aquam ducere ex castello, id est, ex illo tali receptaculo quod continet aquam publicam ex quo loco est mihi ius, siue competit aquam ducere. Unde ne me prohibeat, ago contra ipsum, & ad hoc propono interdictum de aqua ex castello per actionem in factum. Et quod ita concipiatur iste libellus, probatur in l. j. §. praetor ex quo castello. ff. de aqua quoti. & rti. † Positiones vel capitula aboris ita formari possunt: Ego Adico, quod in tali loco est receptaculum quoddam, in quo colligitur aqua publica. Item quod locus ille vocatur castellum. Item quod imperator vel senatus concessit mihi ducere aquam ex illo loco. Item quod tu prohibes me istam aquam ducere. Item quod quando volui ducere aquam illam, volo tibi cavere non esse damnum. Item quod aquam illam duco & volo ducere sine damno tuo & vicinorum.

* Specus.
Specus quae dicitur, vide Spe. de causa pos. & propriet. §. 4. ver. sed & si.

112 † Positiones vel capitula ita formare potest eo traipse reus. Ego primo dico quod locus ille in quo aqua recipitur, est privatus. Item quod tu aqua ducis siue vis ducere sine privilegio principis vel senatus. Item quando volebas aquam ducere, petij ut mihi caueres de damno infecto. & tu cavere reculas. Item quod vis aquam ducere cum incommodo meo, & vicinorum meorum. Item quod Titius tantum tibi infert violentiam, & non ego. Quartum est interdictum de rivis quod competit, quod si quis habet aliquem rivum per quem ducit aquam, & prohibetur ab aliquo ne ducat, vel vult reficere istum rivum vel purgare, & ab aliquo prohibetur, & ideo hoc casu productum est in hoc interdictum, ut ff. de rivis. l. prima. in princip. & idem est etiam si aliquis habeat specus a vel septa in flumine, vel habeat incile vel puteum, & vult ducere aquam, vel reficere, vel purgare: sed ab aliquo prohibetur, habet locum interdictum de rivis. ut dicta l. prima. in princip. † In quo autem praedicta inter se differant, dicit, Rivus est locus per longitudinem depressus, quo aqua ducitur. Specus est locus ex quo deipitur. inde speculaculum dicta. & est specus locus altus supra terram edificatus, ex quo aqua ducitur, ut ff. de rivis. l. j. §. specus. cum glossa. quae declarat quot modis accipiat specus Septa sunt quae apponuntur aquae derivandae causa compellendi ex flumine, siue ea lapidea sint, siue lignea, siue ex qualibet alia materia, siue ad continentiam transmittendae aquae. Incile autem est locus depressus ad latius flumini, ex eo dictus quod incidatur. Inciditur enim vel lapis vel terra, unde primum aqua ex flumine agitur, id est duci potest. hoc probatur in dicta l. prima. §. septa incile. & ad hoc ut competat hoc interdictum, quinque sunt ne cessaria. † Primum quod rivus ille sit factus causa aquae ducendae. ff. eod. l. prima. §. aquae. Secundum quod illo rivu sit hoc anno vltus vel prior refectus. ut ff. eodem l. j. §. hoc interdictum. Tertium quod sit vsus non vi, non clam, non praecario. arg. d. §. hoc interdictum. Quartum quod quis prohibeat te volentem ducere aquam, vel reficere, vel purgare rivum. ff. eod. l. j. in princip. Quintum quod eo modo ducat, & per eum locum sicut duxit hoc anno vel priori estate: alioquin impune prohibetur ff. eod. l. j. §. si quis terrenum. Veruntamen novum canalem vel fistulas ponere poterit in rivu: nec non habuerit, dummodo non incommodetur ager illius per quem aqua ducitur, ut ff. eo l. servitus. §. si quis novum. Et sciendum est, quod si denunciatur novum opus, ille qui volebat rivum reficere, non valet nuntiatio quominus possit reficere, nec per negatoriam possit prohiberi, ut ff. eo l. servitus. §. si quis rivum reficere. Nec facio differentiam utrum si rivus in publico an in privato, siue sit rivus aquae calidae siue frigidae. Nam est pro rivu, per quem aqua in vaporibus balnearijs locum habet, hoc interdictum utile, ut d. l. servitus. §. utile. aut ideo datur, quia sententia concordat, verba autem deficiunt iuxta no. i. lecuratores. C. de ne ge. † Sed

114 † Sed illud queritur, si volo reficere riuū, & aduersarius meus intenteat contra me negatoriam, an sum a refectione prohibendus. Et videtur qd sic, per d. § hoc interdictum. In contrarium videtur quod non sum repellendus: quia nunciatio non operis in possessione contemnetur, vt l. i. § si quis riuū reficiens ff. de riu. Et facit l. i. § an operis ff. de uo. ope. riu. & quia interest reip. riuos reficere homines fieri moriantur, vt l. lina. ff. de riu. Sed in hoc sic dic secundum Rosed titulo de riu. quod aut ille, qui vult reficere, est in possessione illius riu. & tunc non potest prohiberi per negatoria quominus reficiat. aut non est in possessione: & tunc prohiberi poterit. arg. ff. de aqua quor. & est l. si de via, in re. nisi in eod. casu quo riuus ille necesse riuus esset propter suum: tunc enim non facta distinctione possessionis crediderim ipsius reficere, etiam si negatoria ab aduersario intenteretur. & ideo quod dicitur, eod. tit. l. seruus. § si quis suum riuū: quod possum eum prohibere per negatoria, intellige verū quando nō publica causa uolebat reficere, sed propter suum commodum, vel propter suam

115 situm. † Libellus in hoc interdicto ita concipi potest: Coram vobis d. A. obsequor ego B. de M. qui me prohibet vel impedit ducere aquam per riuū, septa, vel specum de puteo, sicut prius estate, vel hoc anno duxi. vel prohibet huc impedire me reficere. Vnde ne me prohibeat vel impediat, agi contra ipsum, opponens ad hoc interdictum de riu. vel actionem in factum riu. loco surrogatam. & quod ita re & concipitur libellus, probatur ff. de riu. l. i. § in princ. † Sed circa istum libellum queritur quando concipitur libellus in dictam aquā per septa, vel cuniculum, vel pecū de puteo, an recte proponatur in hoc interdicto de riu. Dic quod sic, cum nō nomen riu. sit generale, & omnia prædicta sub se comprehendat: vt probatur in d. l. i. ff. de riu. cunctis rubricis. vel dicit Ros. qd proponens in libello interdictum de specu, vel interdictum de septa, quādo velles agere de puteo, bene posses. vel dic tertio quādo velles agere pro talibus, dicas propono vtile interdictum de riu. Ego tamen credo, quod prima conceptio libelli sit magis iurisdictionis: vt probatur in d. l. i. in princ. coniuncta rubrica: vbi probatur qd rubrica illa de riu. est generaliter ad riuos, specus, septa, vel puteum, vel etiam fossam. vt l. i. in princ. vbi quod ad § deinde ait prætor. Facit ad hoc l. i. ff. si cer. pet. & probatur in d. l. i. § in princ. § hoc interdictum in princ. Nec obstat l. § hoc interdictum, in versu in balnearis vaporiū. vbi dicitur quod competat vtilis actio in factum, & vtile interdictum de riu. quia in vaporiū balnearis bene competit vtile interdictum, vbi ibi sed in aliis prædictis competit directum, vt patet

117 ex prædictis. † Possumus autem capitula addere ita finire potest: Ego A. dico quod riuus talis, cuius sine sunt tales, est factus aquæ ducendæ causa. Item qd per illum riuum duxi

aquam hoc anno vel priori estate. Item qd illā aquam duxi non vi, non clam, nō precario. Itē qd prohibes ne uolētem reficere. Item qd in loca prædicta aquā ducere volo, sicut duxi hoc anno. Eodē modo positiones & capitula fieri possunt, quādo aliquis vult aquam ducere per specum vel septa, vel puteum, vel etiam ad balneum per cuniculos, vt dixi supra. & ff. eo. l. seruus. § hoc interdictum. † Reus autem eodē tra potest facere positiones vel capitula hoc modo: Ego M. dico, quod ille riuus est minus idoneus ad suscipiendam aquam. si hoc confitetur actor, succumbit, & absoluetur reus: quia non est riuus propter aquam accipiendam. Itē qd iam sunt duo anni, qd per illum riuum destituit aquam ducere. & si hoc confitetur actor, succumbit: quia non duxit aquam hoc anno vel priori estate. Item quod tu aquam illam duxisti in clam vel precario à me. Item qd Titius tantum te prohibuit uolentem ducere aquam vel reficere, & non ego te prohibui. Itē quod alio loco & alio modo volebas aquā ducere quā consueueris aquam ducere: & est vtile hic ponere.

De aqua pluuiæ arcenda. Cap. 5.

- 1 *Aqua pluuiæ dicitur, quæ de cælo cadit, aut hymbre exere, cæ, vel colorem mutat.*
- 2 *Actio de aqua plu. arc. ad hoc vt competat, quæ requirantur.*
- 3 *Prædictum riuum an actio de plu. ar. competere possit.*
- 4 *Libellus i actione de aqua plu. ar. quō formari debeat.*
- 5 *Actio de aqua plu. arc. quare veniat illud quod futurum est.*
- 6 *Actio de aqua plu. arc. dato quod damnum, quod post litem contestatam contigit, venit, iudicis officio, quare, tamen in libello de iudicis officio mentio haberi debet.*
- 7 *Possumus addere in actione de aqua plu. arc. quomodo formari debeant.*
- 8 *Possumus res in actione de aqua, &c. quō fiant.*

EST et vtile hic ponere naturam aquæ pluuiæ, & maxime quantum spectat ad materiā iudicialē, in qua materia prodita ē actio de aqua plu. arcen. s. xpe. n. contingit qd propter opus manu factum in agro alicuius prædicti alterius aqua pluuiæ nocere possit. Vnde cōsistit dñō istius prædicti, cui illa aqua plu. noceret p actio nē speciale, vnde licet per actionem aquæ plu. arcen. per quam opus factum tenetur destruerē expensis tuis, & damni pōt licite cōtingē emendare. & si possidet opus ab alio factum, tenetur siltare patienti vt destruat, vt ff. de aqua plu. arc. l. i. § i. & n. & l. si tertius § pen. & vlt. † Et in primis sciendū est, qd dicit aqua plu. illa, quæ de cælo cadit, aut hymbre exere scit vel colorem mutat: quia aqua cōtingit aquæ pluuiæ, sicut cōtingit in multis fluminibus, vt ff. eo. l. i. Si aquam pluuiā. & § in fluminibus. Item est etiam notandum, qd dicta rubrica sic

hic intitularur secundum glo. super ea: de aqua plu. arc. & de actione aquæ pluuiæ arcen. Et ita multi libri habent: & sic habebat Rog. secundum Ros. in d. titu. in rubr. quæ tractat de aqua quæ nō est plu. Cade ser. & aqua & in hoc hæc rubrica tractat de aqua quæ non est pluuiæ. & de ista aqua pluuiæ dicit in l. si prius. in j. & ij. responsio eo. tit. De alia aqua tractat totus fere tit. tractat etiam de actione aquæ plu. arc. & ad hoc ut ista actio competat, octo sunt necessaria secundum Ros. in hoc ti. in suis libellis. † Primum q. quis opus manu faciat. ff. eodem. l. j. §. hæc autem actio. Secundum quod in suo loco opus id faciat. Ceterum si opus natura loci sit, ut si fundo tuo aqua naturaliter decurrat in meo sine opere tuo, non habet locū hæc actio. Item si in publico loco fiat, similiter non habet locum. ff. eodem. l. j. §. hæc autem actio. & l. apud Trebatium. §. aqua pluuiæ. Tertium q. propter illud opus aqua nocere possit, non tamen nocuerit, nisi post litem contestata. vt ff. eo. l. j. §. j. & ij. l. & si tertius §. officium. & ff. de sta. libe. l. Labeo. secus si non noceret, sed lucrum auferat, vt d. l. j. §. idem aiunt aquam pu. & §. sicut licet. Quidam vt refert ibi glo. ij. dicunt, quod aliquando datur, q. lucrum auferatur. vt d. l. j. §. idem Varus. Sed Dy. dicit contrarium, q. ille tex. non facit, cum ibi videatur dānum dari non patiendo aggerem naturalem refici, & vide quod dicam in ver. viij. Quartum q. illa aqua sit pluuiæ mixta ad hoc vt locū habeat hæc actio directæ. l. apud Trebatium. §. j. ff. eodem. Si autem alia aqua damnum dedit, tunc locum habet utilis secundum quosdam: sed secundum alios locum habet negatoria, vt ff. eo. l. ij. §. & si prius. & §. placuit, aut actio in factū datur. ff. de præscriptis verbis. l. quoties. Quintum quod aqua possit nocere agro, & sic prædio rustico, non autem ædificio aut oppido vel domui, & sic prædio urbano: tunc enim habet locum negatoria, vt ff. eo. l. j. §. item sciendum & §. pen. † Sed queritur an pro prædio rustico tantum hæc actio competat. Respōdeo nō, secundum Ros. Ratio est, cum quis aliquid in suo facit, cōtra eum vnā habet actionem: sed pro futuro damno specialissimā habeo hæc actionem. In prædijs autem urbanis locū habet negatoria, quæ competit, quod quis facit in alieno, quod iure seruitutis facere non potest. ff. si serui. ven. l. ij. Sed hæc ratio nō est clara. Ideo dic quod ratio potest esse, quia fauore agriculturæ i primis hæc actio specialis fuit introducta. l. j. §. de eo opere. cum duobus. §. seq. ff. de aqua pluuiæ arc. Sextum requiritur q. causa nocendi factum sit opus. Ceterum si causa colendi agrum & arandi & fructus percipiendi factum sit, non habet locum ista actio, vt d. §. de eo opere. Septimum, quod opus illud factum sit ignorante eo, cuius prædio aqua nocere possit, sed eo sciente cessat hæc actio. ff. eod. l. Labeo. §. j. & l. sed hoc ita & l. in cōcedendo. Octauum quod damnum futurū timeatur, sed ubi lucrum auferre possum, teneor. Nā si opus

facit in vere, & sic venæ putei tui præcisæ sunt, non teneor hæc actione. ff. eo. l. j. §. hæc autem actio. §. denique. & est simile. ff. de dam. infect. l. Proculus. de quo plene dixi supra in præcedenti q. principali. versi. quarta q. principalis potest ex prædictis decidi. & adde quod dixi §. in versi. ij. Sed vltra prædicta etiam requiruntur sex. Primum requiritur quod opus fiat in priuato, secus in publico. l. apud Trebatium. §. aqua pluuiæ. ff. eo. Secundum quod non sit factum publica autoritate, puta principis autoritate, vel senatus, vt l. quod principis. ff. eod. & l. ij. §. Cassius autem. eod. ti. Tertium quod extet memoria facti operis, aliās non reparatur manu factum, est naturale. & sic esset tolerandum, vt d. §. Cassius autem. Quartum quod sit factum ad excludendam aquam, quam naturaliter tenebatur recipere ille, qui fecit, vel saltem tenebatur recipere iure seruitutis. l. j. §. Neratius scribit ff. eo. Secus si ad excludendam aquam quam naturaliter vel iure seruitutis recipere non tenebatur, vt l. ij. §. pen. ubi est casus singularis ff. eod. Quintum quod ille cui nocet & non teneatur iure seruitutis recipere talem aquam, quæ deriuatur opere manu facto: secus si iure seruitutis teneatur recipere. d. l. ij. §. fin. Sextum quod ille contra quem agitur, sit dominus illius fundi, ubi opus factum est, si ipse facit, agit vt remoueat suis ex. ensis, si alius sine sui voluntate agit, vt præster patet tiam, vt no. glo. in l. j. in princ. ff. eo. & habetur in l. apud Trebatium. §. aqua pluuiæ & per Cyn. in l. post venditionem. ff. eo. † Libellus autē in hac actione ita formari potest: Coram vobis ego Lud. Zuf. compareo contra M. qui tale opus fecit in prædio suo propter quod aqua pluuiæ damnum agro meo dare potest, vel prædio meo nocere: vnde opus illud amoueri, & dānum quod post litem contestatam contigit refarciri peto. & pro opere destruendo propono actionem aquæ plu. arcen. & pro damno postea contingente propono officium iudicis. Et vt ita recte concipiatur libellus, probatur in l. i. §. i. & ii. & §. de eo opere. & §. in summa & l. si tertius. §. officium. ff. de aqua plu. arc. Sed videtur q. recte libellus iste non sit conceptus propter duo. primum est, quia nō potest videri in iudicium venisse, quod post litem contestatam contingit. ideo alia interpellatione opus est. ff. de iudi. l. non potest videri. & l. non quemadmodum. eod. titu. Item de ijs rebus quæ futuræ sunt, iudicium institui non potest, vt d. l. non quemadmodum. quia tractatus futuri temporis non spectat ad iudicem. l. i. in princip. ff. de vsu. Sed dic quod illa l. non potest videri. nō obstat: quia nō loquitur in re prius alia, sed in alia specie. ff. de ædili. edict. l. ædiles. §. item sciendum. & ibi plene scripti. illa lege non quemadmodum. non obstat: quia lex illa non venit in iudicium, quæ nullo modo aduenit. sed si incipit debere, venit in iudicium. & ideo quod futurum est ff. de peculio. l. quæ situm. §. primo. & ff. de pec. l. i. §. non tantum.

† Sed

5 † Sed queritur quare in actione presentis, videlicet aquae plu. ar. venit etiam illud quod futurum est. Respondeo propter naturam ipsius actionis, quae tantum futura damna respicit, ut supra dixi in versu. iij. sicut actio quae oritur ex noui oper. nun. etiam similiter respicit tantum futura damna. l. j. § j. ff. de no. oper. nun. licet regulariter omnes aliae actiones respiciant praeterita. ut d. l. iij. Athenis. § hoc iudicio. Et hoc ideo, quia opus iam factum erat: ideo si futurum damnum venit, quod post lit. contestat. contingit, non est mirum: imo plus in actione admittitur actor: quia solum futurum damnum timetur, ut supra dixi. † Item queritur, posito quod damnum quod post litem contestat. contingit, ventat officio iudicis, ut dictum est, quare habetur expressa mentio de officio iudicis in libello. Nam videtur quod non deberet fieri expressa mentio: quia etiam si non peteretur in libello, nihilominus si damnum post litem contestatam contingeret, officium iudicis veniret, sicut regulariter est in omnibus, & maxime in his ubi officium iudicis deseruit actioni. nam dicit regulariter, quod ea quae post litem contestatam contingunt, nominatim exprimenda sunt, quae ante contingunt, pertinent ad officium iudicis, sicut in hoc, ex fructibus, & expensis, & alijs. q. d. ita valde pertinent. quod si non peratur in libello dummodo de his in iudicio fiat mentio, nihilominus veniunt ff. de adi. edic. l. adiles. § item sciendum. Item alia ratione videtur, quod non sit necessarium facere expressam mentionem in libello de officio iudicis, ubicunque actio proponitur, cui officium iudicis deseruit, sufficit si sola actio proponatur: ut in actione quod metus causa. l. metum. § ex hoc edicto. ff. quod me. causa. l. iij. de pos. & vide no. per Duct. in § iij. § hoc aut iudicium. ff. de dam. in fact. Et multi propter metum istarum oblationum dicunt libellum ita simpliciter esse concipiendum: Ego B. ago contra M. actione aquae plu. ar. ut opus factum debeat remoueri, propter quod aqua plu. pradio nocere potest. & ad hoc propono actionem aquae plu. ar. nec faciunt mentionem in libello de officio iudicis, dicunt tamen damnum datum post litem contestatam, siccendo, Domine iudex, tale damnum contigit post litem contestatam, reducere hoc ad memoriam, ut officio vestro debeat eum in aestimationem illius damni condemnare. Sed dicit Ros. super hac actio- e sibi videri libellum tunc de iure bene conceptum. In omnibus eum ubicunque aliquid officio iudicis proponitur, in libello iudicis officium recte proponitur: & ponit vnum exemplum, in rei vend. veniunt fructus officio iudicis, & non iure actionis, quia si iure actionis venirent, esset mixta bonae fidei sicut peritio hereditatis. Sed illa rei vindicatio est stricti iuris: & tamen iudicis officio veniunt fructus etiam percipiendi à malafidei possessore, & sine titu. C. de rei. vendi. l. certum. & ff. eod. l. qui restituitur. Unde in rei vindicat. putat sic esse dicendum: peto per

rei vend. rem cum fructibus percipiendis, & rei veni. & pro fructibus propono iudicis officium. & hoc modo non errares secundum me. 7 † Positiones autem vel capitula potest actor ita formare: Ego B. dico quod tu fecisti opus manuum in pradio tuo. Item quod per illud opus aqua plu. nocere potest pradio meo. Item pradium illud cui nocere potest, est rusticum. Item illud opus fecisti animo nocendi. Item illud opus me ignorante fecisti. Item propter illud opus aqua plu. mihi inferre potest. † Positiones vero & capitula rei ita formabis: Ego dico quod opus illud naturaliter ita se habet. Item pradium illud est vrbatum. Item fecisti mihi pactum, ut liceat mihi aedificium ita habere. Item tanto tempore stetit sic illud opus, quod eius memoria non existat. Item illud aedificium lucrum tantum tibi attulit. Item domus tibi coniuncta est illi pradio, in cuius loco aedificium illud factum est. Item illud opus feci te sciente. Potes et colligere alias positiones seu capitula tam ex parte actoris quàm rei, ut colligi potest ex his quae tuordecim quae dixi esse necessaria in act. aquae plu. ar. vide supra in viij. q. principali. ver. quare nunc de alia. q. principali quotidi. vsque ad fin. illius q. viij. principia.

De cloacis purgandis. Cap. 6.

- 1 Cloaca quid sit, quid tubus, et quid fistula, et quid eorum appellatio veniat.
- 2 Interdictum de cloacis, etc. quando locum habeat.
- 3 Peritiamdianus si iuraret se de mense Augusti Romae moraturum, non teneatur morari, vel talis inuamenti occasione vita temporalis amitti possit: si Roma moraretur.
- 4 Interdictum de cloacis coram quo iudice intentari possit.
- 5 Libellus in actione de cloacis quomodo formandus sit.
- 6 Interdictum de cloacis locum habet, etiam si aliquis co. utatur vi. clam, vel precario.
- 7 Positiones actoris in actione de cloacis, quomodo formari possint.
- 8 Positiones rei in actione de cloacis, quomodo formari debeant.

VT 1. 2. & conueniens est etiam subijcere interdictum de cloacis purgandis: quia multoties cum quis rescire cloacam suam vel purgare vult, ab alio impeditur. & ideo introductum est interdictum de cloacis purgandis. Item etiam si aliquis veller de nouo facere cloacam & ab alio prohiberetur, item quia sepe aliquis metus in cloacam meam quod non debet mutere, vel quod missum est in cloacam impedit: ideo productum est interdictum restitutorium ff. de cloacis. l. j. § j. & deinde. l. vlti. & licet ista sint duo interdicta, ut d. l. & ibi per gl. & Bart. & de his duobus interdictis. Io. in arbore

bre actionum fecit duos titulos. tamen Rof. in libellis fons fecit unum tantum titulum, videlicet de cloa. purg. breuitatis causa, qui dicit quod ad hoc ut competat hoc interdictum, ista sunt necessaria. ¶ Primum quid sit cloaca Est autem cloaca locus occultus, per quem collu- uies quadi fluit. ff. de cloa. l. j. §. cloaca. Et clo- acæ appellacione etiam tubus & fistula continen- tur, vt dicta l. j. §. cloacæ appellacione & robis secundum gloss. ibi est foramen cloacæ unde purgantur colluues aque. ¶ Fistula est alius in- strumentum ad idem & ex hoc infert Barto. ibi ad questionem statuti dicentis, si quis offende- rit aliquem in domo punitur certa pœna. quia offendens in ostio domus, dicitur in domo of- fendisse. de quo dic. vt ibi per Bartol. & per eun- dem in l. cetera. §. hoc se natus. el. 2. de leg. j. & ibi per Docto. & Bald. in l. data opera. qui accu- non pot. & adde quæ dixi in primo libr. in titu. de clauitro, cloaca, portici. & in titu. de ostio siue porta. Secundo, quod quis prohibeat te- volentem purgare vel reficere cloacam, vel si quid est immittit quo vltus cloacæ impedia- tur, quod remoueri debeat. ff. eod. l. prima in princip. Tertium, quod ille qui vult reficere vel purgare cloacam, caueat de dam. infec. ff. eod. l. prima. §. j. Et si quis velit cloacam pri- uatam in publicam mittere, vel cloacam face- re quæ haberet exitum in publicam cloacam: quia non est impediendus, vt dicta l. j. §. idem Labeo. & §. fin. licet nouam cloacam in lo. pub. facere non possit & l. fin. eod. tit. & ibi hoc not. Bartol. ¶ Item habet locum hoc interdictum, quando cloaca ex ædibus tuis in ædes vicini a pertinet, vt dicta l. in princip. & appellacione ædium continetur ædificium, hoc est ex ædifi- cio in proximum agrum, vt dicta l. j. §. deinde ait pñator. Item si quis habet vltim cloacæ pri- uatæ quæ clam vel pñatorio sibi non nocet. Træ si denunciatur nouum opus, contineri potest. ff. eod. l. prima §. hoc interdictum. & §. quod si quis in hi. & est ratio, quia talis nuntiatio est a lege in probata propter publicam vtilitatem, vt not. Barto. in dicta l. j. fin. & est casus in l. de pupillo. §. si quis ruins. ff. de no. oper. hun. qui assignat eandem rationem, quod publice salu- tis & vtilitatis inter sit cloacas & riuos purgari. & ideo pulchre etiam dixit tex. in dicta l. j. §. cu- iuslibet. ff. de cloacis. quod hoc pertinet ad salu- britatem ciuitatum & ad tutelam. & celum pe- stilens & ruinas minatur immundiciæ cloaca- rum, si non reficiantur. Et ideo Romæ tempore quo veri Romani dominabantur, quia habebat de istis cloacis, & aquæ ductibus tam publicis quam priuatis magnam curam, vt apparet in di- cto titu. de cloacis & C. de aquæ duct. lib. i. r. ha- bebant aerem salubrem, & erat sanum ibi mo- rari, vt dicit gloss. 7. quest. j. cap. qualiter. per il- lum text. & vide ad hoc Alie. de Roan. l. si quis mihi mandauit. in princ. ff. man. ¶ Nam licet hodie non sit sanum de mense Augusti mora- ri Romæ, intantum si quis vltimam iura- ret se moraturum Romæ in mense Augusti, nō

¶ Aedes vici- ni, &c. Aedifi- cium non præs- tum facere a- nimo nocendi ui- cino. gl. & Bar. in l. Romani. §. si de dam. infe. Bar. in l. j. §. de- nique. de aqua plu. arc. Et mile s. per Bar. Cap. de ser. ur. c. 39.

tamen recet morari, quia occasione talis iuramē- ti posset vita temporalis amitti, si Romæ mora retur, vt dicit gloss. not. in cap. vero. extra de iu- reu. Et hoc forte est, quia erant cloacæ ibi. qui- dam dicunt propter quendam ventum qui ibi regnat. prædicta procedunt in cloaca priuata: quia hoc interdictum de illis tantum loquitur. publice enim cloacæ publicam curam meren- tur, vt l. prima. §. hoc autem interdictum inter- positum, ff. de cloacis. & pro publicis cloacis competit aliud interdictum ne quid ad cloacā publicam immittatur, vel quid fiat. vt dicta l. j. §. fin. & adde quod possum facere cloacam de nouo inter ædes meas & vicinū illo inuito, & cō- tradicentem, seu nouum opus nunciant, vt dicto §. si quis mihi purgari. & l. fin. eod. titu. dum in- do si in mīa publica vel in cloaca facere ipsa faci- am consentiente illo cui publicum viarum cura commissa est, in dicta l. fin. & ita tenet Rof. in hoc interdicto, in fin. quæ l. fin. vult quod ha- beat locum aliud interdictum ad exemplum prædictorū, videlicet ne facient cloacam vis fiat quominus publicam cloacam facere liceat. Et ita etiam tenet Specu. in titu. de causa pos. & proprie §. primo. in vltima columna, versicu- lo, sed nunquid. Imo plus dico, & hoc be- ne not. quia hoc interdictum competit, vt in vicini ædes domus veniat, & reficendæ pau- menta cloacæ purgandæ gratia: si tamen perat- tus sit restaurare id quod ex necessitate reficiē- dæ cloacæ causa reficiendæ, quod cautio damni in- fecti non est interponenda. vt est text. notabi- lis cum gloss. l. quod ait pñator, §. vnde Flautus. ff. de cloacis. ¶ Item dubitari potest corā quo iudice istud interdictum intentari possit dic. co- ram quolibet prætorē de cloacis potest agi, per l. prima. ff. de cloa. sed gloss. & Bartol. ibi dicunt, quod debet peti haec interdictum ab eo qui po- test concedere, posset agere coram quo libet iudice. & aduerte quia in istis interdictis Spec. in titu. de causa pos. & proprii. §. priuata. in vlt. colum. ver. pñator ait duplicem libel- lum, secundum quod interdictū hoc habet duo capita, vt l. prima §. primo. ff. eod. vt dixi supra in princip. sed Rof. in hoc titu. formauit alios duos libellos ad idem. & primo sic: Coram vo- bis, & ceteris compareo ego B. & conqueror de M. quia me prohibet cloacā meā. quæ est i tali loco inter me & ipsum, reficere, vel purgare. vnde ne me prohibeat vel impediatur, ago contra ipsum, & ad hoc propono interdictum de cloacis vel actionē in factum eius loco surrogari: & ita concipias libellum, quando vis reficere, vel pur- gare. si autem aliquid immisit per quod impediatur vltus cloacæ, ita dices. ¶ Coram vobis A. conpareo ego B. & conqueror de M. qui in cloa- cam meam, quæ est inter me & ipsum, immittit alia, per quæ vltus meus in illa cloaca impedi- tur. unde quod illa remoueat, ago cōtra ipsum: & ad hoc propono interdictum de cloacis vel actionem in factum surrogatam loco interdicti: & quod ita recte concipiatur in hoc interdicto libellus, probatur in l. prima. in princip. ff. de cloa.

cloa. sed videtur quid non habeant locum ista interdicta, ut possit ita competere libellus, nisi aut competit mihi ius habendi cloacam, aut non. in primo casu, si ius mihi competit, possum prohibere e filium qui me impedit reficere vel purgare, vel aliquid mittere, per negatoriam, vel possum habere confessoriam ad vendicandam illam servitutem libere. ff. de vi & vi arm. l. idemque. S. unde vi. & ideo frustra videtur quid competit hoc interdictum. In secundo casu si non competit mihi ius, potest me per negatoriam prohibere, quasi non sit mihi ius in suas vias, vel in commune solum aliquid eo mittere mittere, vel mutare, cum in re commune melior sit conditio possidentis. ff. commun. di. l. Sabinus.

¶ Item e contra videtur, quod etiam si ius non habeat, nihilominus possit facere cloacam. nam in hoc interdicto etiam si quis utatur vi, clam, vel precario, tamen habet locum hoc interdictum: in alius interdictis secus est, ut l. si hoc interdictum ff. de cloacis. ut supra dixi, sed ad hoc respondet Roff. in hoc interdicto, circa si. q. in utroque casu potest intelligi siue habeat ius, siue non. si enim habet ius, & competit sibi confessoria, non propter hoc tollitur interdictum, imo locum habet, quia illa confessoria prætorium continet, ut l. ij. §. j. ff. si servus. vend. & hoc interdictum est post vi perit per l. j. ff. de cloac. & nu. per Specul. in ci. de causis poss. & proprie. §. prima. & hoc videmus in usufructuario nam licet usufructuarius habeat confessoriam, nihilominus habet interdictum unde vi. ut ff. de vi & vi arm. l. idemque. S. unde vi. si autem non habeat ius, est sibi utile & necessarium hoc interdictum, sufficit enim sibi talis qualis possessorio. Nec dubiet aliquis ex eo, quod prætor fecerit mentionem in interdicto de hoc verbo, pertinet unde videtur quid pertinere debeat saltem iure domini, sed ad fastum extendatur, sed et perit, id est dignetur pervenit, & extendit ut ff. de cloacis l. j. §. quod ait prætor. ¶ Positio- nem autem & capitula actoris ita formari possunt: Ego B. dico quod illam cloacam volebam reficere vel purgare. Item quod mittere me & re in tali loco est cloaca, ut l. prima §. cloaca. ff. eod. Item quod tu me prohibuisti. d. l. j. in prin. Item quod volui, & volo tibi cavere nomine dam. inf. ff. de d. l. j. §. j. & si quis purgari. Item quod tu immittis tale, quid, propter quod visus cloacæ meæ impeditur. ¶ Reus vero paret ita possumus & capitula eorum formare: Ego M. dico quod ioret te & me in tali loco, in quo dicis, Confirma mihi servitutem, ut mihi ibi possis prohibere si hoc actor confiteretur, absolutus reus. Item dico quod quando volebas reficere vel purgare cloacam, ego peti a te ut caveres mihi nomine dam. inf. ff. eod. Item quod tu cavere recusasti. Item quod te Titus tantum prohibuit, & de his positionibus, & capitulis habetur per Roffred. in hoc interdictum. & per Specul. in tit. de causis poss. & prop. §. prima. in vltim. col. in prin. verbi. sed nunquid licet mihi cloacæ facere, & in illo §. prima. ponuntur formæ

libellorum, & positiones actoris & rei in omnibus interdictis spectantibus ad materiam aque ductus de quibus supra dictum est. & ideo ibi omnino videas. & ad te circa istam materiam cloacæ, quæ dicam infra de servitute cloacæ.

De servitute aquæ haustus.

Cap. 7.

- 1 Servitus aquæ haustus quid proprie sit.
- 2 Servitus aquæ haustus, an servitus dicitur.
- 3 Servitus aquæ haustus an realis & personalis sit.
- 4 Servitus aquæ haustus, an sit nominata vel innominata.
- 5 Servitus aquæ haustus, an sit rustica vel urbana.
- 6 Servitus aquæ haustus, quomodo, & qualiter, & quando constituitur.
- 7 Servitus aquæ haustus quomodo quis uti debeat.
- 8 Servitus aquæ haustus quomodo amittitur.
- 9 Servitus aquæ haustus qua active agitur.
- 10 Statuto si prohibea ut mulieres portare perlat, an sistat & contrasistat portare valiant.
- 11 Interdicta de fonte, &c. & de fonte refic. ad hoc ut competant, quæ requirantur.
- 12 Libellus in interdicto de font. & de font. refic. quomodo formari debeat.
- 13 Positiones in interdicto de font. & de font. refic. quomodo formantur.

1 **SERVITUS** ¶ aquæ haustus est ius hauriendi aquam de puteo a vel fonte, vel de alia aqua vicini. Et ita vult Azo in summa. C. de servi. §. haustus aquæ sed ego addidi, Vel de alia aqua, ut omnem aquam comprehendat, ex qua ius hauriendi aquam habentem. ar. l. j. in fin. ff. de fonte. ¶ Secundo loco, in dubio reuoco, an aqua haustus servitus dicatur. Et breviter respondeo servitutem esse, ut in l. de ser. §. in rusticorum & l. j. §. j. ibi sicut dicitur sunt servitutes ductus aquæ & haustus aquæ ff. de fonte. l. si prius §. via pub. ff. de aqua plu. arc. & l. Mea. §. si ff. de ali. & c. de & probatur per text. cū gl. in l. j. §. in præd. ff. de ser. rust. præ. quod intellige quando debetur ius hauriendi aquam necessariam agro vel laboratoribus in eo agro, ut no. glo. in d. §. rusticorum. & probatur in d. §. si & ibi hoc vult Pau de Callr. qui dicit, quod intelligit illum text. quando servitus aquæ haustus acquiritur per habentem prædium vicinum pro utilitate ipsius prædii, & tunc dicitur servitus realis, alia servitus, ut not. p. gl. & Doc. in l. ut possit ff. de ser. & l. pecoris ff. de ser. rust. præ. & p. gl. Bar. & Doc. in d. l. Mea. §. fin. quod declara, ut plenissime dixi supra in i. lib. in prin. post distinctionem servi in ver. sed dubium pulchrum & subtile est, quomodo coguntur & c. & in titul. precedenti, ij questione principali. ubi plene disputatum est an huiusmodi servitutis sint reales vel personales: & quæ sit utilitas hoc intelligere. ¶ Tertio dubitari potest, qualis sit ista servitus. & primo an sit realis & personalis

a Aquæ de puteo vicini. Servitus aquæ hauriendæ de puteo vicini debet quis vi de die non de post. l. iter & ibi Bart. com. præ. l. ad. in suis ling. qui dicit illum text. eē ad hoc ling. si nō utatur de die, potest ea, licet via de nocte tantum. l. si communem. §. si is qui quibus mod. serv. amitt. & vide supra p. Bar. C. de ser. vrb. c. 38.

¶ q. haur. par. de aqua duct.

Barthol. Capol.

nalis. & hoc patet ex his quæ proxime dixi.
 4 ¶ Quarto an sit nominata vel innominata. Et
 gl. in l. j. §. in præditi. de ser. rust. præ l. tenet qd
 ista seruitus & alia ibi posita sint innominata;
 & hoc ibi sequitur Pau. de Cast. Sed ego aliqua
 do dixi supra in j. l. in iij. diuisione seruitutis,
 vers. secunda diuisio seruitutis est. dic. ut ibi.
 5 ¶ Quinto an ista seruitus sit rustica vel urba-
 na: collige ex his quæ dicta sunt in j. l. in iij.
 diu. seruitutis. vers. iij. diuisio seruitutis est.
 6 ¶ Sexto quaeritur quomodo & qualiter & quā
 constitui possit hæc seruitus. & dic quid potest
 expressim concedi ius hauriendi aquam, & in-
 est iter ad fontem vel aquam, & si concedatur
 ius ad fontem, inest & haustus aquæ, ut l. iij. §.
 qui haustum. ff. de seru. rust. præditi. & no. gl.
 fina in l. quamuis. C. de fideiuss. & Azo. in sum-
 ma C. de seru. §. haustus aquæ. Et prædicta in-
 tellige, quando tenet concessio haustus aquæ,
 puta quia est facta in fonte privato. si autē non
 teneat, quia facta in flumine pub. tunc non tenet
 iter in eis tacita concessio, quæ expressim ad
 flumen publicum fieri potuit, ut d. l. iij. §. vlti.
 & est ratio, quia quando expressum est inuali-
 dum, nec valet quod tacite inest. Simile habe-
 tur C. si pen. app. mors inter. l. si is qui. ff. de do.
 inter vir. & vx. l. sponsus. §. si maritus. & no. per
 gl. & Doc. in d. §. si. & non solum si concedatur
 ius hauriendi aquam simpliciter, venit iter, ut
 dixi per d. l. iij. §. si. sed etiam si concederetur
 haustus tantum: ut probatur in d. §. si. ver. tan-
 tum. & l. j. §. j. ff. de usufr. pe. & ibi glo. in ver.
 alius. & per l. per seruum. §. j. & ibi gloss. ff. de
 vlu. & h. & l. si ita scriptum. §. regula. ff. de lib.
 & post. Item ista seruitus aquæ haustus imponi
 potest ac consuevit, quando aqua est perennis,
 sed duci non potest ut putealis: & quæ ita est
 submersa, ut de fluere extra meatus suos, & vsui
 esse non potest, ut est text. in l. j. §. loquitur. ff.
 de aqua quo. & asti. Item aquæ haustus potest
 per eundem locum ut hauriatur, pluribus co-
 cedi, sicut aquæ duct. ut eisdem vel diuersis die-
 bus & horis ducatur vel hauriatur, si aqua suffi-
 ciens est: ut l. iij. §. i. & h. ff. de ser. rust. præditi.
 pro hoc l. Lucio. ff. de aqua quoti. & asti. & ad-
 de quæ dixi in ti. præc. in vi. & vii. q. principa-
 li. Item potest concedi vni ut alter cedat, ut l.
 cum essent. §. i. in fi. & ibi per gl. & Docto. ff. de
 ser. rust. præditi. Item non potest hæc seruitus a-
 quæ haustus imponi in alieno, nisi vicinum ha-
 beat fundū ille, cui seruitus constituitur, ut l. er-
 go. ff. de ser. rust. præditi. nec potest ultra concedi
 quam quatenus ad eum fundum opus sit, ut d.
 l. ergo. in fi. & no. Bar. in l. eadem §. Caro. ff. de
 verb. obli. in vi. q. Item via publica interueniē-
 te seruitus haustus constitui potest: & non so-
 lum si via publica interueniat, sed etiam si flu-
 men publicū, si non sit impedimento transfe-
 di magnitudo fluminis, puta quia vado transiri
 potest l. si prius. §. via publica. cum §. sequente.
 ff. de aqua plu. arc. sed loco religioso vel san-
 cto quo fas non sit uti, tunc non potest serui-
 tus haustus constitui. vel si in medio sit fundus

alienus iter me & te, nisi medius dominus iter
 ad transcendendum concesserit, ut d. l. si prius. §.
 sed si fundus. Similiter si ex flumine publico
 haustu aquæ velim uti. & illi flumini ager tuus
 proximus sit, iter ad flumen concedi potest.
 alias ad flumen pro aqua haurienda ire non
 posset, ut est casus not. in d. l. si prius. §. cum
 gloss. de aqua plu. arc. & est ratio, quia reali-
 ter non potest quis ire per fundum alienū do-
 mino nolente. l. diuis. ff. de ser. rust. præditi. Fallit
 in quibusdā casibus, ut plene dixi supra in ti.
 de seru. rust. ver. quæro an quis currit. ¶ Se-
 ptimo quaeritur quomodo quis uti debeat ser-
 uitate aquæ haustus & in hoc considera cui de-
 beatur seruitus aquæ haustus, & qui debet ser-
 uitatem. Si quaeris de eo cui seruitus deberetur:
 dic quod ipse debet uti eo modo, quo vi soli-
 tus est, vel est sibi concessum. ai. guni. l. iij. C. de
 aqua duct. lib. xi. & debet ita uti, ut alii non ce-
 dat, nisi domino aquæ volente, ut l. cum tenet.
 §. i. ff. de seru. rust. præditi. Si uero quaeris de ser-
 uitate debente, dic quod non debet aliis face-
 re, propter quod tollatur haustus aquæ, puta ex
 aperto terrenum facere, & claudere, ut est tex.
 in l. ii. ff. de ruis & dixi supra tit. prox. in viii.
 q. prin. vers. sed circa prædicta dubitari potest.
 & ea quæ dicuntur in d. q. prin. possunt adduci
 ad declarationem huius quæst. & adde quod il-
 le qui habet ius hauriendi aquam non debet e-
 de publico in eo iure turbare, quo vsus est tan-
 to tempore, cuius non exeat memoria, ut d. l.
 iij. C. de aqua duct. & ibi Bar. ¶ Octauo quaeritur
 quomodo & quando amittatur ista. dic si quis
 habet haustum per tempus quo seruitus amit-
 titur, non terit ad fontem nec aquam haurierit
 haustus iter amittit. l. Labeo. alias incipit, siue.
 secundum vnam lecturam gl. i. videlicet quod
 ibi dicatur, non terit. ff. quemad. seru. amittit. l.
 i. Item si terit ad fontem, & aquam non hau-
 sit, ut est ibi text. secundum aliam lect. gl. uide-
 licet quod ibi non sit illa distinctio. Non & ista se-
 cunda lectura est melior, quia persona propria
 non habet dubitationem, secundum Fior. ibi.
 & sic no. quod qui perdit principale, perdit ac-
 cessorium. vel qui amittit antecedens, amittit
 consequens. & vide quæ no. Inn per d. l. Labeo.
 in e. cum ex officio in glo. i. vers. est not. extra
 de præscrip. quod sequitur An. & no. in d. l. La-
 beo. Nec obli. si partem in parte. in prin. eo. ti.
 quia ibi loquitur in iure quaerendo l. Labeo. lo-
 quitur in iure quaesito perdendo. & quanto tē-
 pore amittatur seruitutes, vide ea quæ dixi in
 l. lib. in xix. quæst. prin. & in ti. præceden in
 x. quæst. princ. Item amittitur ista seruitus, si
 quis alia aqua vsus fuerit, de qua in seru. ute
 imponenda non est actum. l. si quis alia. in prin-
 cip. & l. si communem. ff. quemad. seru. amit.
 & l. i. §. illud autem de aqua quotidia. & est in.
 Sed quid si iur per aliam viam ad hauriendum
 per x. annos, nō per constitutam, an utrunque
 sit amissum, scilicet ius itineris, & ius aq. hau-
 stus. glo. in l. iij. §. qui habet haustum in uersi.
 ad hauriendum. ff. de seru. rust. præditi. distinguit,
 si haustus

si haustus est accessorius itineri, quod illi potest, ut ibi, & supra dixi: & tunc utrunque amittitur: si contra, non valet: quia iter est accessorium ad aquæ haustum, arg. C. si p. u. app. mor. inter l. si is. Si autem utrunque principaliter tenetur, iter retinetur etiam per haustum, ut d. S. qui habet haustum, siue hauriendi aquam, arg. C. de agri. & cens. l. cum sanctus, §. si. a. lib. xi. Multis etiam alijs modis potest amitti illa seruitus a qua haustus, quod colligitur ex his quæ dixi supra tit. prox. in d. q. prin. ip.
 9. ¶ Nono queritur qua actione agatur. Respōdeo, si quis vult se fundare ex eo quod constituta sibi sit seruitus aquæ haustus, & agere petitorio: tunc competat actio consistoria, l. ij. §. j. si sit vend. & ibi plene per Flo. & Doct. & per Bart. & Doct. in l. si prius, ff. de no. ope. nun. si quis vult agere possessorem, prædicta sunt duo interdicta. Vnum est de fonte, quod competit quando quis habet ius hauriendi aquam de fonte, vel puteo, vel piscina, vel lacu, vel ab aliquo impeditur. Aliud est interdictum de fonte reficiendo, & competit quādo quis vult fontem, vel puteum, vel piscinam, vel lacum, quorum aqua vitur, reficere, vel purgare, & ab ali quo impeditur, ff. de fonte l. j. & §. deinde ait. & ita Ioan. i. arbore sua actionum posuit duos circulos, in quibus descriptis hæc duo interdicta deinde Spec. in titu. de causa pos. & propriis §. prædicta vers. potest plerumque quis habet. & Ro. in tit. de fonte reficiendo, in prin. & aduerte quia ista interdicta de fonte reficiendo vel purgando, competunt pro aqua viua, & sunt directæ: quia verba l. & mens cōcurrunt. & ita loquitur totus tit. ff. de fonte, maxime l. j. §. qui interdictum de cisterna, eod. tit. l. j. loquitur, ff. de aqua quot. & asti. Sed si est aqua non viua, sicut cisterna quæ hynibribus cōcipitur, ut d. §. hoc interdictum de cisterna. sicut in multis locis communiter non reperitur aqua viua, ut in Apulēia vel Venetijs. & tunc videtur quod non competat hoc interdictum, per d. §. Tamen secundum Ro. in prædictis tit. ille text. debet intelligi, quod non competat aliquid interdictum de prædictis directæ, quia verba edicti de fonte desunt, tamen utile interdictum competit & ita etiam tenet Bart. in dicto §. hoc interdictum de cisterna. & illum text. dicit eleganter Bart. facere ad quæst. ¶ Statuto prohibetur sub pœna mulieres portare perlas, modo quædam mulier portat perlas solas & contrafactas, an puniatur pœna statuti. Et dic quod non. debet enim naturalis & non ficta esse, arg. d. §. hoc interdictum de cisterna. & ita alijs iudicatis in ciuitate Veronæ. Et adde quod portare perlas vel vestes prohibitas nō ē proprie de librum, sed quædā abusus fm Cyn. in cons. suo, quod incipit, la studio Azardi. & talis abusus ē leuis, ideo propter eam quis non esset corporis puniendus, ut no. Bald. in d. l. quicquid, in l. j. col. C. de ser. fu. & talia statuta sunt irrationabilia ideo non debent extendi secundum Bald. in l. quod non est necesse, in fin. ff. de l. & circa

istam materiā statutorum prohibitorium portare perlas vel certas vestes, vel iocahia, vide quod not. Io. And. in c. ea quæ sunt à iur. licet, de reg. iur. in vi. i. mercuria. & per Alber. de Ros. in l. factum à iudice, ff. de reg. iur. & in suo opere statutorum in ij. parte. quæst. ccvj. & per Anto de But. in suo tract. & ornatu vili & habetur per tex. & gl. xxj. q. iij. per totū & ego dixi plene f. l. mulieris, in prin. in xj. q. ff. de ver. sign. Et adde quod pro isto iure hauriendi aquam, vel dicens di, quando quis non permittit me vti, vel amovet ipsum aquæ haustum, vel ipsam aquam, possum implorare officium iudicis, ut faciat me retinere, coercens aduersarium & rei competentis formam dans: & hoc quando habebam illū vsum iure seruitutis, alias competere consistoria, ut dixi in principio huius quæstio l. si cuti §. Arist. ff. si seru. ven. ita dicit Spec. in tit. de offic. iudi. §. ij. versic. item imploratur loco
 11. principalis actoris. ¶ Decimo queritur quæ sint necessaria ad hoc, ut illa duo interdicta cōpetere possint & dic secundum Ro. in titu. de interdicto, de fonte reficiendo, quod sex sunt necessaria. Primum quod fons sit, siue puteus, vel lacus, vel piscina. Secundum quod in illis sit aqua viua, aliās non habet locum hoc interdictum directæ, sed utile, ut l. j. §. hoc interdictum. Tertium siue prohibeatur haurire aquam, siue puteum aperire, ut ibi. Quartum quod quis velit purgare fontem, vel lacum, vel puteum, vel piscinam, ff. eod. l. j. §. deinde. Quintum quod ille qui fuit usus, tuerit usus hoc anno non vi, non clam, non precario, ff. eod. l. j. in prin. & §. deinde. Sextum quia quis utatur vel purget eo modo, sicut consuetus est vti, siue purgare, ff. eod. l. j. §. hoc interdictum. si vero quis velit purgare fontem vel coercere aquam ut fluat, vel dilabatur, non competit hoc interdictum, ff. eod. l. j. §. j. ¶ Undecimo queritur quomodo debeat formari libellus in his interdictis. Dicit interdictum de fonte potest sic formari: Coram vobis, &c. compareo ego B. & conqueror de M. qui me prohibet vel impedit vti aqua de fonte, lacu, puteo, vel piscina tali, cuius tales sunt fines: quia aqua usus sum hoc anno non vi, non clam, non precario, unde ne me impedit vti, sicut usus sum hoc anno, ago contra ipsum: & ad hoc propono interdictum de fonte, vel actionem in factum: & ista forma libelli probatur in l. j. in prin. ff. eod. In interdicto vero de fonte reficiendo potest ita libellum concipere: Coram vobis, &c. compareo ego B. contra Titium, qui me prohibet purgare talē fontem, vel reficere piscinam, lacum vel puteum, cuius tales sunt fines, vñ ne me prohibeat purgare prædicta, sicut est mihi ius purgandi vel non impedit vti, sicut usus sum hoc anno, nō vi, non clam, non precario, ago contra ipsum, & ad hoc propono interdictum de fonte reficiendo, vel actionem in factum, & probatur ista libelli conceptio in l. j. §. deinde ff. de fonte. & de his vide Rosied. in hoc interdicto de fonte reficiendo. & per Specula. in titu. de causa pos.

N &

& proprie. §. priuata. versicu. porro plerunque quis. † Duodecimo & ultimo queritur quomodo formentur positiones vel capitula. Et primo actor potest ita formare: Ego A dico qd in tali loco cuius tales sunt confines, est fons, vel puteus, vel lacus, vel piscina. Item quod in illis est aqua viua, & hoc dicas, quod est aqua viua, & competit interdictum directe. sed si non est aqua viua, hoc non dicas, & competit vtile interdictum, vt dixi in vij. q. Item qd tu prohibes me vti aqua illa non vi, non clā, non precario: e contra autem poterit reus ita dicere: Ego M dico quod in tali loco fuit fons, sed de sijt esse, & si hoc confitetur actor, succumbit. Item quod in illo est aqua collecta de sudoribus, & si hoc actor confitetur, succumbit: quia non competit interdum, nisi pro aqua viua, qd intellige de directo. sed vtile bene competit, vt sapius dictum est. Itē quod tu vsus fuisti hoc anno aqua illa, vt clā, vel peccario à me. Itē quod Titius te prohibet vti aqua illa vel purgare fontem aliter quā vsus fueris. Item vis querere venas, siue aperire, vt ff. de fonte. l. j. §. fin. & de hoc vide per Rose. in hoc interdicto de fonte reficiendo. & Specul. in titu. de causa posselli. & proprie. ver. porro plerunque quis habet ius.

De seruitute Pecoris ad aquam appulsus. Cap 8.

- 1 Pecoris ad aquam appulsus quid sit.
- 2 In pecoris appulsus ad aquam an seruitus sit.
- 3 Seruitus appulsus pecoris ad aquam an nominata, vel innominata sit.
- 4 Seruitute appulsus pecoris ad aquam qualiter quis vti debeat.
- 5 Seruitute appulsus pecoris ad aquam qua actione aliquis vti debeat: & ut competat, quot necessaria sint, & quomodo libellus & dep sitiones formentur.

PECORIS † ad aquam appulsus, est habere ius appellendi pecoris agri mei per pedum vicini ad fontem vel puteum, vt l. i. §. in prædiis. ff. de seruitu. rustice. præd. & insti. de seruit. §. in rustic. & notat Azo in summa C. de seruit. §. pecoris † sed dubium est an illud ius pecoris appulsus ad aquam sit seruitus. & videtur qd non. nam pecora sunt mobilia. & in pecoribus & in rebus mobilibus non consistit seruitus prædialis, sed est quædam facultas, quæ sapit in dubio realitatem: & si aliquis legat mihi ius pecoris appellendi, cedit hoc legatum à morte testatoris. ita dicit Bal. l. vnica. §. liberatibus. in penul. q. C. de caducis tollendis. & pro hoc videtur esse tex. in l. Mela §. fina. ff. de ali. & cibariis. leg. in contrarium videtur, qd modo sit seruitus prædialis rustice per dictam l. j. §. in prædiis. & id gl. hoc tenet. & per dictum §. in illi eo. cum glo. sed tu dic: aut pecora sunt constituta

ad agrum stercorem illi, & debent viuere in fundo tuo. & tunc est seruitus realis seu prædialis & rusticalis, vt in iuribus proxime allegat. & hoc modo debet intelligi rubi. nostra aliàs secus. & ita tenet glo. in d. §. in rustic. & Azo in summa. in d. §. pecoris. qui intelligit hanc esse seruitutem. quando ex prædio meo non possem percipere aliam seruitutem, nisi quod ibi contineretur pecora, vel etiam quando percipio, ex fundo fructus vel segetes cultura pecorum id est boum, per quos colitur fundus, quod habeo necesse pecora appellere in fundum vicinum. & prædicta adde quæ dixi in titulo præcedenti in ij. quæst. † Tertio dubitatur an ista seruitus sit nominata vel innominata. ego aliàs dixi remittendo me in titulo præcedenti in iij. q. & idem dicas in septem seruitutibus sequentibus. † Quarto dubitatur qualiter vti debet quis hac seruitute. dic quod non debet appellere maiorem numerum pecorum ad aquam. & si maior numerus appelleretur, non in omnibus pecoribus, tunc prohibendum est. Marcellus ait. quia pecora separari possunt, licet Trebatius dixerit vniuersum pecus impune prohiberi: quia iunctum pecus e pecori cui appulsus debetur, totum corrumpet pecoris appulsus, vt in l. j. §. Treba. & §. sequenti ff. de aqua quæst. & ælii. & est ratio, quia in separabilibus vtile per inutile non vitatur, vt ibi & l. si sponsus. §. genera liter. ff. de donationibus. inter virum & uxorem. cum simil. † Quinto & ultimo dubitari potest, qua actione agi deat pro ista seruitute, & quot sint necessaria vt cõpetat, & quomodo formentur libellus & positiones siue capitula, & breuiter dic vt dictum est in titulo præcedenti. quia ea quæ ibi dicta sunt, locum habere possunt et in ista seruitute. & probatur in l. j. §. si quis vti. ff. de fonte. & hoc tenet Rose. in titu. de interdicto de fonte reficiendo. & ponit tanquam paria, seruitutem pecoris ad aquam appulsus, & seruitutem haultus aquæ, & similiter facit speculator in titulo de causa posselli. & proprietaria. §. priuata. ver. porro.

De seruitute iuris pascendi. Cap. 9.

- 1 Seruitus iuris pascendi quid proprie sit.
- 2 Pecoris appellatione comprehenduntur omnes quæ diuipes. quæ gregatim neſcuntur.
- 3 Pascua quæ dicantur.
- 4 Pascuum quotuplex sit.
- 5 Iuris pascendi seruitus an rustica vel urbana existat.
- 6 Seruitus iuris pascendi qualiter acquiratur.
- 7 Fundo uendito vel legato an videantur vendita pascua quæ sunt, vel in alius prædijs venditori debentur.
- 8 An iustitias alieni uille si rem communem ement, vt ius pascendi haberet, & aliquis de dicta villa sui prædij vendiderit, an ueniat in dicta venditione.

- venditione ius pascendi, quod dictus venditor habebat.
- 9 Venditione molendini per aliquem facta, quo casu et iam alterius molendini postea veniat, et am si in venditione de ea mentio facta non sit.
- 10 Testes ubi plures quam duo haberi possint, duo de universitate non sufficiunt.
- 11 Monachi singuli in causa sua universitati testificari possunt.
- 12 Testis examinatus in causa universitatis puta pascendi, si sentiat commodum, et dicat quod non, an factum dixisse intelligatur.
- 13 Statutum si sit in civitate, ut in talibus pratis homines bestias ad pascendum intra terminos designatos tenere nequeant, et si in certa prati parte pasci poterit, et in certa non, et quidam accusatus fuerit, quod in dictis pratis bestias teneret, nec fuerit dictum in accusatione intra terminos designatos, sed simpliciter probatum fuerit, an ex hoc condemnari sequi valeat.
- 14 Statuti forma si magnates non possint intrare palatum ante pulsationem campanæ sub certa præna, an condemnatio sequi possit, nisi introitus explicite probetur.
- 15 Creditor si hypothecaria agat contra ipsum possessorem, et possessor confiteatur rem de bonis debitoris fuisse, sed negat fuisse obligationis contrahente tempore, quid iuris.
- 16 Tempus aliquod punctualiter ubicunque de substantia fuerit ad iudicium reportandum, illud tempus liquido et punctualiter probari debet.
- 17 Servitute iuris pascendi quomodo quispiam vis debeat.
- 18 Servitus vel pascendi ius si in fundo alieno constituta fuerit, an cum omni pecore cuiuscunque generis pascere possit.
- 19 Servitus si de pecudibus simpliciter constituta sit, et reperiantur pecudes nobiles sicut sunt Peronenses, et ignobiles, sicut alie Itale, an omnibus indifferenter ipsa servitus constituta intelletur.
- 20 Pascuis cum pecoribus morbosus, seu pestiferus nullus vis potest.
- 21 Infectionis timor ubicunque fuerit etiam de civitate expulso fieri poterit.
- 22 Pascendi iuris servituti habens in alieno fundo, an ipsam servitutem dividere debeat.
- 23 Pascendi ius præter institutionem per tyrannum in prædij alienis acquisitum, an in ecclesiam transferat.
- 24 Pascendi ius quanto tempore præscribatur.
- 25 Iuris pascendi possessio vel quasi servitus quomodo probetur.
- 26 Universitatis x. vel xx. si aliquo nemore tanto tempore vis fuerint, quod non extet memoria in contrarium, in ipsi universitati ius quasitum videtur.
- 27 Actus agentium ultra eorum intensionem non debent.
- 28 Pascendi ius nulla vel universitati cõpetit, an per a hoies nulla vel universitatis probari possit.
- 29 Obligationibus factis, obligatio ad interesse necit.
- 30 Animal qui in fundo reperit, in quo sibi iuris pascendi servitus debetur, an ipsum occidere possit, vel retinere, donec dampnum reficiatur, quod dedit, vel donec, cuius sit animal illud, cognoscatur.
- 31 Servitus iuris pascendi quomodo amittatur.
- 32 Iuris pascendi servitus pro certo pecudum numero si visi debeat, et ipse ampliori visus fuerit, an propter hoc ipsa servitus amittatur.
- 33 Servitus iuris pascendi cum certo pecudum genere, si visi debeat, et ipse cum alio genere servitute visus fuerit, an propter hoc ipsa servitus amittatur.
- 34 Servitus iuris pascendi an perdat, si locus servitutem debens per tyrannum occupatus fuerit, qui illi pascuis visus sit.
- 35 Pascua si aliquod commune emerit, et de communis unus vendiderit fundum suum proprium cum omni iure sibi spectante, an per hoc servitus, vel salttem ipsum ius pascendi amissum videatur.
- 36 Iuris pascendi pro servitute qua actione agi debeat.
- 37 Actio qua competat illi, in cuius fundo contra servitutem debitas quispiam pascitur.
- 38 Fundi, vel pecorum, vel temporis pascendi ius habens, in alium cogere possit.
- 39 Communione stare nemo cogitur.
- 40 Prædij servitus diminui an possit loca, in quibus alteri servitutem debet etiam ius pascendi, puta pascua et ligna, ad cultum reducere invito domino prædij dominantis, cui ius pascendi servitus debetur.
- 41 Et contra, an ille, cui hæc servitus debetur, invito fundi domino, possit pascua reducere, ita ut meliora efficiantur.
- 42 Prædij servitus dominus si reduxerit pascua ad cultum, puta ad segetes, vites, propter quod pascua impediuntur ei, cui servitus iuris pascendi debetur, an cogi possit ad reducendum prædij ad pascua, sicut tempore servitutis imposita erant, an vero ad interesse agi debeat.
- 43 Obligatio non faciendi, obligatio faciendi dicitur.
- 44 Actiones suas remittitibus regressus dandus non est.
- 45 Actio innoxia emendatio damni est in obligatione, et datio damni pro noxa in solutione.
- 46 Pascere in agro alieno an et quando liceat.
- 47 Pascere in pascuis publicis et privatis, in quibus ipsa servitus imposita non est, an et quando liceat.
- 48 Animal in pascuis dimissum an per illum possideatur, qui cum ibi dimittit.
- 49 Pastor si animalia per insidiosa loca ad pascendum adduxerit, et ea amiserit, an de culpa teneatur.
- 50 Pascui in possessione si quispiam fuerit, et eo certo anni tempore utatur, an per hoc suam possessio nem retineat.

SERVITVS † iuris pascendi est ius pecoris pascendi in fundo alieno agri mei cõ, ut l. ii. § in prædij. ff. de seruit. rust. prædij. & institu. de seruit. § in rusticorum. & l. si navitarum §. fin. de præscript. vet. b. & dixi esse ius, quia servitutes sunt iuris ut institu. de seruit.

N ij tuu

tu. in princ. & l. j. in prin. ff. de seruit. rust. præ-
 dio. & l. hæc autem iura. in princ. eodem titu. &
 l. ij. §. in prædij. ff. de seruit. rustic. prædior.
 2 ¶ Pecoris etiā dixi, quia hoc nomen est gene-
 rale. & comprehendit omnes quadrupedes quæ
 gregatim uelcuntur. l. legatis. §. pecudibus. ff.
 de leg. iij. & instit. ad l. Aquil. in prin. & ff. eo.
 l. iij. & quia lex xij. Tabul. loquebatur de pas-
 tu pecoris, ut d. l. qui seruandorum. §. si. & l. si.
 C. ad l. Aquil. & pro hoc Iulianus. §. glans. ff.
 de exhiben. & l. si pecora pascenda C. de pact.
 dixi pascendi, quia hæc seruitus locum habet
 in pecoribus pascendi, vel quæ pascuntur, ut p-
 batur in l. pecoris pascendi. ff. de ser. rust. præd.
 & in iuribus supra proxime alleg. Dixi in fun-
 do, quia res sua nemini serui. l. iure communi.
 ff. de ser. rust. prædio. & l. uti frui. ff. si usufru.
 pe. & probatur in d. l. si seruandorum. §. si. Vi-
 timo dixi agri mei, quia si haberem fundū pro
 quo tenerem pecora pascenda, non posset esse
 tale ius pascendi, seruitus præsertim realis seu
 prædialis, sed esset seruitus personalis seu ius
 personale, ut est tex. cum gl. ord. in ver. excep.
 in l. si quis vnus ædes. ff. de usufru. & text. cum
 gl. & ibi Doct. in l. pecoris. & no. per gl. & Do-
 ct. in l. ut pomum ff. de ser. & per tex. gl. Bart.
 & Doct. in l. Mela. §. fin. ff. de ali. & cib. leg. Cir-
 ca quod vide quæ plene dixi i. lib. in prin. post
 distinctionem seruitutis, & tit. de aquædu. in q.
 3 ¶ Vnde diffinitione huius seruitutis iuris pas-
 cendi, quæro primo quæ dicantur pascua. Et
 dic, pascua siue saltus dicuntur loca ubi bestię
 pascuntur. l. sylua cædua. §. fin. ff. de verb. signi.
 & l. si diuortio. §. plane. ff. sol. mat. & l. i. per to-
 tum tit. C. de pascu. pub. vel priua. lib. xi. & vide
 gl. in d. §. plane. ubi dicitur quod pastio dicitur lo-
 cus, ubi bestię pascuntur. alleg. d. l. si quis vnus
 ædes. & est tex. in l. instrumenta. in fi. de fundo
 instruct. & similiter sylua pascua dicitur, quæ
 pascuis pecudum est destinata, ut d. l. sylua cæ-
 dua. §. si. ¶ Quæro secundo quod duplex est pas-
 cum. Dic duplex. Nam quoddam est publi-
 cum, & quoddam priuatum, ut probatur in ru-
 brica, & per totum tit. C. de pascu. pu. vel priu.
 lib. xi. & de pascuis publicis dicemus in xii. &
 vlti. q. princip. ¶ Quæro tertio, an seruitus iu-
 ris pascendi sit rustica vel urbana. dic inspicien-
 dum esse fundum, propter quem debetur istud
 ius pascendi: quoniam seruitus iudicatur rusti-
 ca vel urbana, prout est fundus, cui seruitus de-
 betur, ut no. glo. in vers. aream. in l. i. ff. de ser.
 rust. præd. & ideo si fundus, propter quem de-
 betur ista seruitus, iuxta no. per gl. in l. pecoris
 ff. de ser. rustic. præd. & ea quæ dixi supra in i.
 quæst. in fi. si est urbanus, erit seruitus urbana:
 & si rusticus, erit rustica. ¶ Possent enim esse quod
 in loco non esset abundantia terræ, puta in ali-
 quo castello: tunc esset necessarium tenere pe-
 cora causa stercoreandi fundum urbanū, in quo
 esset hortus pro usu familiæ: ut l. urbana præ-
 dia. cum ibi not. per gl. & Doct. ff. de ver-
 borum signi. finitio. circa quod vide quæ plene
 dixi in i. lib. in iiii. diuis. seruitutis. & per ea quæ

6 dicuntur ibi, declaratur ista quæstio. ¶ Quæro
 quarto, quomodo acquiratur ista seruitus.
 dic quod pluribus modis. Primo institutione
 vel alia vitima uoluntate, si ius pascendi relin-
 quatur. argum. institut. de seruit. §. si. & de usu
 fruct. §. i. & l. usufructus pluribus modis. ff. de
 usufruct. & l. correptionem. in prin. C. cod. tit.
 cum similib. Secundo pastionibus & stipula-
 tionibus, vel contradiis, puta emptione, uen-
 ditione, vel donatione: ut probatur instit. de
 seruit. §. pen. cum glo. in ver. pastionibus. & in-
 stitut. de usufru. §. sine isto. ¶ Sed circa hoc du-
 bitatur an vendito vel legato fundo, videantur
 vendita pascua quæ sunt, vel debentur in aliis
 prædiis uenditoris. Et in hoc distingue: Aut
 pascua erant deputata ad usum fundi venditi,
 & cum eo vno nomine nuncupata: & tunc uen-
 niunt etiam pascua, ut est casus. & ibi hoc not.
 Barto. in l. Seire tyrannæ. ff. de fundo instruc. &
 probatur in l. testatrix. §. i. ff. si serui. vend. facit
 l. si. in principio. cum ibi no. ff. de serui. urban.
 prædiorum. & d. l. testatrix. in princip. & in fin.
 & l. i. cum ibi not. per gloss. & Bar. ff. de re. dub.
 aut dicta pascua erant deputata ad usum fundi
 uenditi, sed uno nomine non erant nuncupa-
 ta: & tunc illa pascua fuerunt emptæ, quæ erant
 deputata ad usum dicti fundi tantum. & idem
 per tex. d. l. testatrix. §. i. quia uendendo fundū
 simpliciter, præsumitur uendidisse totum, & cū
 omni iure sibi spectante, nisi aliquid sit exce-
 ptatum: ut l. qui tabernant. cum ibi no. ff. de
 contrah. emp. & uend. in l. i. C. quæ res pig. da-
 fit. & Bal. in l. i. C. qui testa. face. poss. & l. si do-
 mus. §. fin. ff. de leg. i. & in l. Titia testamēto. §.
 Luc. Titius. de lega. ii. & hoc intellige quando
 pascua, id est, ius pascendi debetur uenditori in
 fundo alieno pro fundo uendito: quia tunc est
 proprie seruitus. ut d. l. testatrix §. si. cum glo.
 in uers. legatario. in fi. & idem quando pascua
 deberentur in fundo uersitatis: quia tunc
 etiam posset dici seruitus debita uni ad uniuersitatem
 uenditi fundum proprium seu debita
 illi fundo: quia licet fundus in quo debetur ius
 pascendi, sit uersitatis, non tamen dicitur sin-
 gulorum l. in tantum §. uersitatis. ff. de re-
 rum diui. & l. sed si hæc. §. qui manumittitur. cū
 ibi no. ff. de in ius uoc. sed si uendens haberet
 ius compascendi in fundo communi, ista non
 posset dici proprie seruitus: quia res sua nemi-
 ni seruit, etiam communis, ut singulis. ut l. in
 re communi. ff. de serui. urba. præd. & l. ut frui.
 ff. si usufru. pe. & ita debet intelligi glo. in d. l.
 8 testatrix §. si. ff. si ser. uen. ¶ Et ex hoc sequi-
 tur si uniuersitas alicuius uille emit saltem re
 communem, ut ius pascendi haberet: & aliquis
 de dicta uilla prædia sua propria uendiderit, si
 aliud dictum non est, venit in dicta uenditione
 ius compascendi quod habebat dictus uenditor.
 ut est casus in d. l. testatrix. §. i. Et propter hoc
 alias iudicauit in quæstio. mihi sic commissæ.
 9 ¶ Quidam habebat in flumine Arthesi unum
 molendinum magni precii: & quia in illo flu-
 mine propè erat alius locus pro molendino fa-
 ciendo,

ciendo, ut aliquis non haberet causam constituendi si aliud molendinum, & damnicandi suum, emit illius locum seu postea molendini solū, ut tamen uacua, ne damnicaretur solū molendinum, vendidit molendinum, similiter iudicauit quod in illa venditione ueniret etiam illa postea molendini, per d. l. testatrix. §. j. ff. si ser. ven. & faciunt ea quæ dicta sunt, quod est not. Prædicta tamen intellige, nisi quantitas prædii suaderet contrarium, iura quia precium conueniret solum molendino ac postea molendini, quia utrunque multo plus ualere. ar. l. j. cum ibi no. ff. ad Treb. & arg. glo. notabilis in l. j. §. j. in ver. agendo. in ff. de superfi. & glo. in l. semper in stipulationibus. ibi, iter actus intellige etiam ad rationem rei de reg. iur. & glo. in l. in obiculis. eod. titu. facit et. §. donare. in ritu. qualiter olim seu pot. alie. & quod no. Ludo. in l. diuor. §. ob donationes. in 2. col. ff. iulio mari. & idē dico de iure pascendi, ut non ueniat in venditione facta de fundo, quando precium conueniret solum rei venditæ, & non iuri etiam pascendi, per prædicta. aut dicta pascua non erant deputata ad usum fundi venditi, nec eo nomine nuncupabantur cum fundo uendito, & tunc aut pascua siue ius pascendi, non debentur nisi illi qui habet certum numerum camporum xxv. sicut est quibuldam locis statutum. & tunc si quis uendiderit simpliciter fundum suum pro maiori numero camporum xxv. etiam non uidetur uendere pascua, seu ius pasculandi, quia illud ius non debetur extraneo ex forma statuti, nisi habeat vigorem emptionis, quia in ea non est nominatus. l. in vendendo. in princip. ff. de contrahenda emptio. nec vigorem statuti, quia illud non loquitur nisi in habentibus commodum burfale singulis mensibus, puta quando bestie hominum illius uilæ pascuntur gratis, & sine aliquo precio, quod datur communitati. nam tunc licet nomen sit vniuersorum, tamen effectus est singularis, ut l. sicut. §. j. ff. quod cuiusque vni. no. & d. l. incantum. §. vniuersitatis. Et idem dico, quod omnis utilitas peruenit ad vniuersitatem, & ea postea diuiduntur iure singulari eadem ratione. Sed Archid. & Ref. xiiij. quæst. ij. c. j. dicit quod licet in causa vniuersitatis constitutiones de vniuersitate admittantur, tamen non omnino eis plena fides adhibetur, & sic non faciunt plenam probationem. inducunt Ant. de Butri. in c. cum nuntius extr. de testi. qui dicit hoc dictum Archid. procedere quo ad vniuersitatem, non quo ad ecclesiam, quia res vniuersitatis plus spectat ad singulos, quam res ecclesiæ ad singulos. Et sic vult Antonius de Butri. facere differentiam inter vniuersitatem singularem & ecclesiam. quæ differentia non placet Ioanni de Imola, in d. cum nuntius. ex quo commodum ita applicatur vniuersitati in vno casu, sicut in alio, nec magis spectat ad singulos in vno casu quam in alio. ¶ Unde ipse dicit, quod ubi plures quam duo testes possunt haberi, duo de vniuersitate non sufficerent, & hoc modo intelligatur dictum Archidia. Sed ubi non possent haberi nisi duo,

forte propter facti antiquitatem, tunc in sufficiens staretur dicto duorum testium, ex quo commodum venit applicandum vniuersitati. facit in simili quod notat Bart. l. de minore. §. tormenta ff. de questio. Ego autem in hoc articulo quantum ad materiam iuris pascendi, puto aliter esse dicendum, ita distinguendo: Si queritur an homines de vniuersitate possint esse testes, aut est questio inter homines de vniuersitate, illi distincte possunt in testimonium adhiberi, & deponere pro vno de vniuersitate & pro alio quia tunc cessaret causæ suspensio, cum præsumatur in dubio testis diligere vnum sicut alium, ex quo censetur inter eos esse par affectio. ar. l. non solum. §. de vno. & quod no. Bart. ff. de ritu nupt. Et ita tenet Card. Zabarel. in c. cum nuntius. in fin. extr. de testi. & pro hoc facit quod not. Bar. in l. extraneo. §. de questione. ff. de questio. & l. qui istud. ad ff. de testam. pro hoc est tex. cum glo. magna in ff. in v. q. & c. consanguinei. & glo. & Doct. in cap. postremo. de appel. & qd. not. Bal. in l. cum alix. c. de legi. aut est questio inter homines aliquos de vniuersitate & extraneum, & tunc alii de vniuersitate possunt esse testes, nisi sentirent aliquod commodum vel sentire possent, quia similem causam haberent, ut c. personas. cum ibi no. extr. de testi. Aut non est questio inter homines de vniuersitate, sed inter vniuersitatem & extraneum, & tunc aut tractatur de iure pascendi competenti tantum vniuersitati, ita quod utilitatis effectus in totum vel in partem venit etiam in singulos de vniuersitate, vel principaliter, quia singuli depascunt animalia sua, & tunc non possunt testificari illi, qui sunt de ipsa vniuersitate, quia dicerentur esse testes in facto proprio. l. omnibus. ff. de testi. & l. nullus. ff. eo. tit. Idem quando utilitatis effectus principaliter competere vniuersitati, & in consequentiam singulis de vniuersitate, puta quia vniuersitas locat pascua, & recipit precium, quod diuidit postea inter singulos. & idem eadem ratione, ut dixi. facit glo. singularis. l. de iure. ff. de munic. p. & not. l. ex quacunque. ff. si quis in ius vo. non te. quod est intelligendum, quando sunt singuli capaces illius utilitatis, aliis secus, sicut contingit in causa monasterii. quia licet quandoque de bonis monasterii fiant portiones inter singulos monachos, ut c. in sinuare. extr. qui clerici, & c. dilecto. de præben. tamen non singuli monachi habent ius petendi illas portiones, ut ibi not. facit quod habetur in c. 2. de stat. non om. & c. edoceri. de re. cript. ¶ Et propterea singuli monachi in causa iure vniuersitatis poterunt testificari, & hoc videtur Cardina. Zaba. in d. c. cum nuntius. qui facit differentiam inter causam vniuersitatis secularis, & ecclesiasticæ. Aut tractatur de iure pascendi, quod competit vniuersitati tantum quia nullo modo communicatur cum singulis de vniuersitate, nec inter eos diuiditur, & tunc queritur nunquid homines de illa vniuersitate possint in testes admittere, & examinari: & dic. p. si, per Lantantum, §. vniuersitatis. ff. de rerum d. u. & l. sed si h. c. §.

qui manumittitur. ff. de in ius vo. An. quæritur
numquid dictum eorum faciat plenam fidem, &
sic an sint dicti testes omni exceptione maiores,
& in hoc ego tenerè op. Archi. videlicet qd non
faciant plenam fidem, sed præumptionem indu-
cant quia negare non potest eos non habere ali-
quam affectionem ad suam vniuersitatem quia si
communiter habere consueverunt, ideo hoc præ-
sumere debemus. l. certi conditio. §. si num-
mos ff. de cer. pe. & per id quod habetur per glo.
& Doct. in l. j. C. de arb. & ideo non sunt omni
exceptione maiores, ex quo exceptio ista præ-
sumptio potest opponi, ut est glo. in c. i. m. ver-
fic. maiores ex a de contang. & alii & in iudice
in iud. l. p. l. i. §. item verborum. Nec facit ante-
rem an absolute inter vniuersitatem & ecclesiasti-
cam & secularem, sicut facere videtur An. o. de
Bur. in d. c. i. m. c. de test. puto tamen qd maio-
rem præsumptionem faciunt, qui sunt de vniuersi-
tate ecclesiastica, quod illi qui sunt de secula-
ritate quia nimirum habent personarum eccle-
siasticarum quod habent in vniuersitate ec-
clesiastica, anō transmittunt ad heredes, sicut fa-
ciunt laici, iuxta not. in c. prælati. de offic. ori. in
vi. cum situm quia personarum religio, seu eccle-
siasticarum magis in dubio sunt dignæ quam secula-
res. l. g. glo. lxx. di. monachus. in ven. ex a. in a-
ri. Credo tamen si essent plures, fidem plenam fa-
cerent, quia hic qd deficit in fide, supplet nume-
rus. a. v. est gl. notabilis in l. ij. §. et idem quoq;
principis. in ver. numerus. ff. de test. & pro hoc
glo. j. in c. cum a nobis. & ibi Doc. extra te test.
& tex. cum glo. in c. cautam quæ extra de prob.
facit quod not. Bart. in l. j. Sadein Cornelio ff.
de quest. & Bal. in l. si quis ex argenteis. §. 2. ff.
de eden. In hoc tamen concludo relinquendum
esse arbitrio iudicantis, an illis testibus sit plena
fides adhibenda, qui habet considerare qualita-
tem & conditionem testium sine personarum, &
quantitatem causæ. & si tota vniuersitas magnā
habet in ista causā affectionem, ita ut sit suspicā-
dum de illis de vniuersitate testantibus. argu. l.
ij. §. j. & §. et idem qd principis. cum ibi not. ff.
de testibus. Sed pone iuxta prædicta, quod
testis examinatus in causa vniuersitatis, puta pa-
fem, si sentit commodum, dixit quod non nati in-
telligatur fallum dixit ut reperitur a testifi-
cando, vel quando colligitur ex præcedentibus,
si res essebatur, dixit fallum abas secus. l. re dixit
Bart. in l. ex quacumque. in iij. col. ff. si quis
in ius voc. non te de quo dicitur in super eum &
Doct. quod per patet tene iurati. Quarto prin-
cipis. huc seruitus vel ius pascendi tenen-
tia ar. l. vj. quæ incipit vlt. huc §. i. ff. de vfu.
Quinto acquiritur etiam hæc seruitus lege,
vel statuto. Nam l. acquiritur. i. acquisita est:
quia iure ceterum est, ut quicunque per terrā
transierit, equum suum pascere voluerit, iuxta
viam in propinquum loco amplecti possit ad refe-
ctum & ad potum, & ad potum equum suum impune, etiā
hæc est iura, & sylua sine vallatione viatorum pro-
prie communis iura, & non necesse est. Item dicit
Bart. in c. j. ff. de iure pascendi, in vlt. teq.

a Numerus.

Numerus ma-
ior facit præsu-
mptionem ve-
ritatis in spe-
de teste. §. j. v. r.
fic. quid si oēs.
& glo. 4. q. 3. si
testes. §. in testi-
bus. ubi etiam
ponit quādo
præferatur nu-
merus dignita-
ti testium. Et
numerus maior
facit præsum-
ptionem zelū.
in spe de iur. §.
i. r. p. publ. ca-
uione.

quem tex. declarat ut ibi per Doc. Tac. & Alb. &
hoc tenet Bart. qui dicit per illum tex. quod qui-
cunque transiit per terram cuius equo, potest equum
suum saturare iuxta viam, & potest etiam vti
herba viridi, & sylua sine vallatione alicuius.
& idem tenet Alber. de Rosa. in l. i. C. ad l. Aqu.
pro hoc facit, quia de iure dimissum licitum est co-
medere vias in agro alterius, sed non exporta-
re, & colligere spicas, & non mittere falcem in
millium aliam de censu d. ff. v. discipulos, &
plus dixit Bart. in l. i. in super illum tex. C. de pa-
scu. pub. vel priua lib. xi. quod mines impera-
toris descendentes ad partes Tuleræ, possunt pe-
tere à Tulsis, ut assignent eis prata, quibus pos-
sint eorum equos pascere, non tamen debeant
deuastare prata, ut ibi. Sed contra prædicta op-
ponitur, & videtur quod in iure non liceat in a-
lieno pascere equum, etiam iuxta viam. Quintus
Mutus. ff. ad l. Aquil. so. ille §. si in cap. i. de
pasc. debet intelligi secundum An. de litem.
ibi, quod ille qui pascit, non erat in agro, sed
in via, unde se appropinquabat ad sepe separa-
tam agrum à via, & recipiebat de herba, vel trō-
dibus pendentes supra viam, vel accipiebat
de herba ex sylua ibi propinqua iuxta viā pro-
prie. Quare equi sui fecit, quod licet, dummodo
sine damno faciat, & est ratio, quia sibi prodest,
& alteri non nocet. ff. de iur. i. in debito. in
fide. d. l. 2. de Alia. in d. c. §. si in dicit, quod li-
cet ista lectura in se sit vera, tamen non videtur
illi litteræ conuenire quia ille tex. §. si præsuppo-
nit, quod transiit iuxta viam, & non per
viā. Item quia satis modica dubitationem
habebat idcirco alii legunt secundum eū, quod
iste equus pascit equum suum in agro iuxta
viā, quod licet, quia sibi prodest, & alii nō
noceat, quia satis huc ex necessitate, ac etiā
quia iuste creditur dominum permisisse, si hoc
sciret, unde non dicitur delinquere, ut not. in l.
de ob. quæ ex de hanc. §. furum. Item quia li-
cet hoc videatur turbe cum, tamen cum istud sibi
prodest, & alteri non nocet, acquiras suggerit,
ut hoc admittat, ut videmus in simili, in l. i. sum-
ma. §. item Varius. ff. de aqua plu. arce. & ita no-
glo. quæ hoc tenet. xxij. q. 2. cap. fin. Sed circa
prædicta communiter sunt statuta, quæ speciali-
ter ponunt, in quolibet, & in quo tempore li-
cet equum transire vias. Sed quod si statutum est
in ciuitate, ut in talibus pratis homines nō pos-
sint tenere bestias ad pascendum infra terminos
designatos, & sic in certa parte prati poterit pa-
sci, & in certa nō. & quid sit acutus, qd te-
nuerat bestias in dictis pratis, nec fuerat dictum
in aculatione infra terminos designatos, & sic sim-
pliciter sunt probatū, an ex hoc sit posse eō-
dem Bart. format hanc q. m. l. de pupillo. §.
qui nunciat. ff. eo. tit. per quā dicit qd vnum &
idē factū non est prohibitum in qualibet parte
lori, debet exprimi & pbari illa pars loci magna
factum est pumbile. & pro hoc videt. text. & au-
tem in l. j. in fin. m. l. seq. ff. de in ed. tu. & nau.
Item dicit Bart. de repore. Pone post mediū me-
sem Martii licet pascere in certis pratis, & nō
ante

ante: qui accusant de mense Martij, non dicit
in qua parte debet manifestum exprimat, & pro-
betur illa pars temporis, in qua factum est puni-
bile, non sequitur condempnari pro hoc optime
facti quod potest. Le non a dñ. ff. de neg. ge. & pro
hinc ego allego quod l. in. Ange. in l. in substitui-
tione de iur. & pup. ubi dicit per illam text. qd
ubi certum & determinatum tempus est de sub-
stitui dñ. pñ. non est illud punctualiter intue-
re debet, alias dñ. pñ. non tenet alleg. dñ.
cñ. act. & l. in m. C. de proba. per quem text.
14 *ff. de iur. dicit multas questiones singulas, & inde
licet ex forma statuti magis non possit
intere paletrum ante pñ. dñ. campane sub
certa pena, si probatur introitus, non sufficit,
nisi probetur explicitus, quod percussit post so-
num campanæ, vel intravit ante sonum. L. deni-
casse. §. quid ratiem. ff. de adul. prætor. §. do-
tem. ff. de bo. rap. l. eum presbyter a parochiano
petit decimas de quæstis, & parochianus dicit
se non tenere, quia illo quæsit ante consilium
Lectis. tenet debet enim probare qd aliter quæ-
sierit, cum sacerdos in intentione sit laudare de iu-
re conjugum, secundum Cyn. & Angelum in di-
sta l. in rationem. ff. de iur. dicit Angel. si credi-
tor agit hypothecaria contra ipsum possessorē,
possessorē confiteatur rem fuisse de bono debito-
ris, sed negat fuisse eius tempore obligationis
creata. ff. de iur. dicit debet probare, quod il-
lo tempore fuerit debitor, qd illud est de sub-
stantia ad fud. idem intentionem creditoris se-
cundū Cyn. in l. & que no dñ. §. quid dicitur, ff.
de pign. quod dicit esse verū in privato credi-
tore agente, deus est in fisco, ut est l. ex. lin. se-
cundū unā le. dñ. in l. j. C. de iure f. l. i. pro
hoc allego quod no idē Ang. in l. in. 2. col. C.
16 de peri. hær. ubi dicit per illam l. quod ubi-
cūq; aliquid rēpus punctualiter est de substā-
tia ad victoriam reportandū, illud rēpus debet p-
bati liquido & punctualiter. alleg. dñ. l. in. m. C.
& dñ. l. cum actum. & idē dicit in loco ut dñ. non
solū. §. sed ut probat. & idē dicit in procura-
tore denuncia. ite ut procurator ut l. denun-
tatio. §. quib. tamen. ff. de iur. & idē est dñ. dicit
esse in alia qualitate l. pñ. §. non aurem. &
§. si quis dñ. ff. si quis rest. ff. de iur. l. i. & idē
uult ipse Ange. in l. j. §. fin. ff. de incen. r. & na,
qui dicit qd vñ. lex exigit certum locū vel tem-
pus, illud deducit de principaliter probati opor-
tet, ut ibi. & l. si quis ex naufragio. ff. de l. li-
bellis. ff. de ac. cō. ff. de iur. dicit Ange. in
l. eū qui §. Publianus per illum rex ff. de pub.
qui subdit, qd tunc sit ille, qui dñ. probare
in deducendo & probando dñ. rēpus punctua-
liter alias succumberet. facit l. sed si alium.
§. in exarans. c. in. & illam sententiā tenet
enī Baran. l. in. rē. circa prin. C. de proba. qui
dicit, quod qui locūq; probatio consistit in dis-
tinctione temporis vel loci, oportet qd fundus
ex dñ. sententiā probat differentiam, pñ. dñ. l. in. m.
C. de proba. & per dñ. cum actum. l. in illa si pu-
liane, ff. Cal. & l. in. iur. & qd ibi unū Bar.
& Doct. ff. de verb. obi. & idē in esse dñ. tenet*

Bald. in l. fin. in 2. colum. ver. ex quibus conclu-
do ibi, ubi cūq; iuris ratio. C. de ch. dñ. A.
dñ. col. & per hoc et facit qd no. l. in. m. ca. cū
inhibito. in vlt. gloss. extra de lang. de spm. &
quo l. no. Flo. in l. si domus servum. in ff. ad
ad l. A. qui dñ. per gloss. qd ubi actus po-
test se habere ad habitum, & per nullum, & per
in dubio intelligitur esse factus ex pñ. dñ. p-
mptore. & dñ. hanc esse notabilem pñ. dñ.
pñ. dñ. que probatur in l. in. m. C. de proba.
& de illa questione unde plene pñ. dñ. in
caudis. in ultima charta. extra de pñ. dñ.
& ad l. l. eū re. & quod ibi not. Saly. C. de do. l.
17 aut Stichus ff. de ita. lib. j. Quæro sexto prin-
cipaliter, quoniam quis debet uti solitudine iuris pa-
scendi, & primo dicit, quod debet uti pñ. in cō-
suetudine servituti, contentu est ar. l. j. §. si cō-
uenerit. ff. de pñ. vel pñ. est consuetudo vel
statutum in loco arg. l. qui iuvibus. ff. de ser-
uit. pñ. dñ. & l. in. m. C. de ad. pñ. facit
quod l. dñ. supra in servitute aqueductus, in 8.
q. prin. & ideo quis debet uti illo genere peco-
rum, de quibus consuetudo est in constitutione
servituti, & non alioquin, in l. certo generi. in
18 prin. & per totā illā l. ff. de seruit. rust. præ. §. sed
quid si simpliciter est constituta servitus, vel
ius pascendi in fundo alieno, an possit cū omni
pecore cuiuslibet generis pasculari? & videtur,
qd sic, si non est expressa species pecorū. argu-
l. in. m. C. de ad. pñ. dñ. & dñ. l. certo
generi. §. si. & l. si servitus. in prin. cū. bi. no. ff.
de seruit. pñ. quod credo esse verū, nisi ex a-
liis circumstantiis appareat contrariū sensisse,
per l. si servus plurimū §. si cū ibi notatis. ff. de
19 leg. j. cum si §. item quid si expressum de pecu-
dibus, & repertuntur pecudes gentiles & nobi-
les que habent optimam lanā, & magnā curam
& custodiā requirunt, ut iux. pñ. dñ. Veronē
ses. & repertuntur etiam alię que habent lanā
grossā, & non requirunt custodiā, ut sunt pecu-
des Itales, & servitus simpliciter est constitu-
ta de pecudibus, an possint an pascua duci tam
pecudes gentiles q. nobiles, vel econtra? pñ. dñ.
sit inspicendus locus, in quo sit servitus con-
stitutā, quia si in illo sunt tantum grosse, nō in-
telligeretur de nobilibus, & econtra, si aliquid
dammum vel interesse esset constituti servitu-
tine, quia in dubio videtur esse actum de illis
in loco ubi esse consueverunt, arg. l. semper in
disputationibus. cum ibi notatis. ff. de regulis,
iur. nec debet applicari numero pecorum uti
in pascendo, quoniam sit servitus constituta arg.
dñ. l. j. Trebarius cū §. de q. ff. de aqua quon. &
est de qua etiam dñ. in l. j. q. q. in. nec in alio
loco vel tempore, cū sit servitus constituta, l.
certo generi ff. de seruit. rust. præ. ad l. si eo loco
§. fin. ff. si servitus. & l. si cui est via. in prin. & l.
si quis alia. in prin. ff. que iud. servitutes a iur.
& l. si committitur §. j. pñ. dñ. vel ubi non sit
conventio omni loco, ut l. ad. pñ. dñ. ff. de
vñ. secundum naturam servitutis l. i. pñ. dñ.
di. de qua habetur in l. pñ. dñ. cū l. seq. ff. de
20 seruit. rust. præ. §. item non debet quis pascuis

cum pecoribus morbosus seu pestiferis. quia a-
lia pecora contagione morbosus pecoris periret
seu perire possent. l. Iulianus. in principi. cum ibi
notatis ff. de ac. empti. Unde dicitur, Morbida
facta pecus, totum corrumpit ouile. Ne macu-
let foetas, est separanda grege. Et ideo scribit
beatus Hiero. Resecandæ sunt putridæ carnes,
& si biosa ouis repellenda, ne tota domus arde-
at. massa corrumptur, corpus putrescat, & pe-
cora intereant, ut habetur 24 q. 3. resecandæ. &
per hoc est text. in ca. si. ver. ouem morbidam.
ff. de sta. ho. & ibi gloss. dicit, quod una ouis
morbida totum gregem inficit. 45. dist. sed il-
lud refert. & facit tex. cum glo. j. ver. iuncta. §.
ex hoc edita ff. de dam. infec. & text. in l. 2. C.
de sum. trin. per quem dixit ibi Guliel. de Cu.
& Bal. & Pau. de Castro. & Doct. ¶ quod ubi
canque est huiusmodi timor infectionis, potest
fieri expulsio etiam de ciuitate, alleg. in autem.
iusiuran. quod præst. ab his. in fin. & etiam di-
cit, quod si aliqua inhonesta mulier venit in vi-
ciniam 4. possunt vicini facere ipsam expelli.
& idem de leprosis & similib. & de hoc est glo.
in c. j. in ver. expellam. de usuris. in 6. de hoc et-
iam scripti in l. ædiles etiam. §. Pedius. in 4. no-
ta. ff. de edi. ed. c. quod bene nota. quia quotidie
21 potest contingere. ¶ Nunquid autem habeas
seruitutem iuris pascendi in fundo alieno, de-
beat ipsam seruitutem postea diuidere? Distin-
gue duos casus aut ambo sunt contenti diuide-
re, aut vnus tantum vult diuidere, alter non.
primo casu subdistingue, aut queris de diuisione
seruitutis, & ista non potest diuidi, quia est
indiuisibilis. l. si vnus. ff. de serui rust. præ. & l.
si sub vna. §. si ff. de ver. oblig. & hoc vult glo.
fin. in fin. in l. si ex meo. ff. de seruit. rusti. præd.
& hoc tenet Bar. in l. stipulationes non diuidun-
tur. in princip. in 2. op. ff. de verb. obli. & est ra-
tio, quia seruitutes rusticæ reales sunt secundum
indigentiam rei vel prædij dominantis, & usui
in hoc æquipantur. ut l. ergo. in fin. ff. de ser-
uit. rusti. præ. & no. Bar. in l. ea. §. Caro. in 6. q. & d.
l. stipulationes non diuiduntur. in 4. q. post me-
dium colum. de verb. oblig. & ideo sicut usus est
indiuisibilis, l. usus par. ff. de usu & habi. ita etiam
seruitus iuris pascendi vel de ipsis pecoribus.
& in his potest fieri diuisio, videlicet ut citra par-
tem fundi pascantur, & in illa sit seruitus, & in
aliis partibus fundi remittatur seruitus, ut l. ad
certam. ff. de serui l. si quis duas. §. si quis par-
tem. ff. com. præd. facit l. certo generi in princ.
de ser. rusti. præ. & l. si cui via. in princ. ff. quemad-
mo. ser. am. non aut potest diuidi pro parte incer-
ta pro indiuiso. l. partis ff. de ser. & l. qui per cer-
tum. ff. com. præ. & l. pluribus. §. fin. de ver. sig.
& hoc vult Bar. in princ. secundæ opi. in l. stipu-
lationes non diuiduntur. de verb. ob. & simili-
ter non potest diuidi numerus pecorum nisi pro
diuiso pro pecorum numero, & non alter. arg.
l. usufructuarium. §. in viuariis. & quod ibi not.
Flo. ff. de vsufr. & tenet Bar. in 2. op. dicens, non
caperet etiam diuisionem pro diuiso, quia si fie-
ret talis diuisio, nullus erit vnus, tamen si fieret

2 Viciniam.
Vicinus non po-
test retinere
meretricem in
domo, iuxta
vicinis. Vide
Cu. de Cu. in l.
2. C. de summa
trini.

huiusmodi diuisio inter habentem seruitutem
iuris pascendi, & debentem seru. l. 25. cam-
pos, omnino non comprehenditur vigore em-
ptionis, quia in ea non est nominatur. l. i. uen-
in princ. ff. de contrahen. empti. nec vigore statu-
ti, quia illud non loquitur nisi in habentibus.
25. campos. immo plus dico, etiam si vendens
diceret, quod non comprehendere ius pa-
scendi, non valeret. arg. l. si ita script. §. de reg.
cum ibi no. ff. de labe. & posth. Aut vendidit. 27
campos, vel ultra: & tunc teneo, quando vendi-
tio esset simpliciter facta, nulla mentione de iu-
re pascendi, quod venit ius pascendi tanquam
connexum. argum. d. §. regula. cum ibi notatis
per gl. & Doct. facit l. alienatio. ff. de contrahen.
empti. & l. traditio in principi. ff. de acqui. re. do.
aut pascua siue ius pascendi competit uni suo
in re proprio: puta quia emit vel aliter acquisi-
uit ius pascendi in fundo alterius vel commu-
ni, & vendidit postea alium fundum suum nul-
la habita mentione de iure pascendi. & tunc non
comprehenditur illud ius pascendi: per dicta
23 l. in vendendo. in principio. ¶ Sed circa prædi-
cta dubitari potest, an ius pascendi quæsitum
per tyrannum contra ius in prædiis alienis tra-
seat in ecclesiam. & dic quod non, quia ecclesia
est cultrix & auctrix iustitiæ, nec patitur ali-
quos contra iusticiam in se ferre vel in alterum,
licet priuatus sepe deuiat a iusticia, ut est text.
sing. in c. j. §. si clientulus. in titu. de alte. seu.
Et quia ecclesia non succedit in aliquo turpi
quæstu, c. ex transmissa. extra de deci. & ideo
debet illis restitui, quibus est iniuste ablatum,
& usurpatum, vel pauperibus erogari. arg. c. cū
tu. extra de usur. & c. cū sit minus. de Iudicis. fa-
cit l. 2. & quod ibi nota. C. de epi. audi. Tertio
acquiratur seruitus, siue ius pascendi præscri-
ptione vel consuetudine præscripta, sicut alia
qualibet seruitus, & ius acquiri potest. ut l. j. &
2. cum ibi not. C. de serui. & l. seruitutem præ-
diorum. cum ibi no. per gloss. & Doct. ff. de ser-
ui. & l. hoc iure. §. ductus aquæ. ff. de aqua quo.
& æli. & c. fin. cum ibi nota. extra de consuetu.
24 cum si. & istud est clarum. ¶ Sed dubium po-
test esse quanto tempore præscribatur. Et dic-
tum est, requiri tantum tempus, cuius initij me-
moriam non existat in contrarium. quoniam hæc
seruitus habet causam discontinuam. ut dicta. §.
ductus aquæ. & l. foramen. in princ. & §. j. ff. de
seruitutib. vrb. præd. nisi allegetur titulus. & ad
ipsum probandum deducatur, & probetur ip-
sum fuisse in possessione, vel quasi, huius serui-
tutis, vel iuris pascendi. ut not. gloss. not. in d. l.
seruitutes prædiorum. & gloss. j. l. j. §. denique.
el. 2. ff. de aqua plu. arcend. & gl. in l. j. & Doct.
in ca. peruenit. extra de censib. & dixi plene in
j. lib. 8. q. prin. & supra in tit. de serui. aquæ duct.
ver. circa tertium, quando nulla est conuentio.
25 ¶ Sed dubium est qualiter probetur posses-
sio, vel quasi seruitus iuris pascendi. & sic quæ
personæ debeant pascuisse ad hac ut inducatur
dicta præscriptio seu consuetudo præscripta.
& in hoc distingue: aut singulares personæ præ-
scri-

cedunt, ad suam priuatā tantum utilitatem se
prescripisse, aut uniuersitatis. Primo casu quā
do sunt singulares personæ non est dubium, quod
si ipse fuerunt in quasi possessione iuris uel ser
uitutis pascendi per se, uel alius eorum nomi
ne, sufficit. arg. l. fin. in fin. cum l. seq. & l. quod
vulgo meo. in prin. & l. interdum. cum tibi no
ra. ff. de acqui. pos. Secundo casu, quod est uni
uersitas, quæ dicit se prescripisse. & tunc si, p
betur per syndicum, uel alios, qui regunt uni
uersitatem, possedisse sufficeret. ut l. j. §. fin. &
ibi hoc notat Bartol. & Doctor. & probatur in
l. municipibus ff. de condit. & de. uel si probe
tur, quod maior pars uniuersitatis possederit,
uel consenserit, ut aliquis per se possideret. l.
merum. §. animaduertendum ff. quod me. can.
& no. gloss. fin. in l. 2. ff. de acqui. pos. uel etiam
si probeatur seruam uniuersitatis possedisse. ti.
d. l. j. §. fin. cum l. seq. Sed si aliquæ singulares
personæ de uniuersitate possederunt, nunquid
hoc sufficit per uniuersitatem, ut uniuersitas
uideatur possedisse? uide text. in l. ficut. §. j. ff.
quod cuiusque uni. no. & ibi gloss. in fin. quod
facit ad usum memoris per bestias hominū uil
le. & ibi Bld. exponit gloss. ut si singulares ho
mines villæ pascuauerint in nemore, uniuersi
tatis intelligatur, licet non appareat de manda
to eorum quia patientia uniuersitatis loco mā
dari habetur, ut ff. mand. l. qui patitur quod er
go pauci possederunt, extenditur ad uniuersos.
& sic extenditur prescriptio seu consuetudo,
secundum gloss. de quo per Inno. in c. dilectio.
extra de offic. archi. & hoc quidem uidetur uel
le Guil. de Cu. in dicta l. ficut. §. j. qui dicit, quod
si aliqui, puta 10. uel 20. uniuersitatis singuli
usi sunt quodam nemore, in tanto tempore cu
ius initij memoria non erat in contrarium, li
cet uideatur acquisitum ius illis solis, quia præ
scriptio est odiosa. leg. quod meo §. fin. depo.
tamen si ipsi usi sunt nomine uniuersitatis, &
tanquam de uniuersitate, uniuersitati ius quæ
ritur. quia cum interrogabuntur, respondebunt
ideo usi sumus, quia uniuersitas habet ius. &
ita per tales acquiritur uniuersitati. facit l. sed
ea. de ll. & l. an in totum. C. de xdi. priuat. & l.
2. C. quæ sit lon. consue. & hoc inducit consue
tudo. ut ibi. Nec ob. quod dicitur, prescriptio
est odiosa, ergo non amplianda. quia illud ue
rum in ipsa acquirenda, sed postquam est quæ
sita, facilius ampliatur. l. aperte ff. de iti. ac. pri
uat. facit. C. de ag. & cen. l. cum sumus. libr. 1.
& prædicta intellige uera, si prædictæ tales per
sonæ hoc fecerint nomine uniuersitatis. & de
mandato, uel scientia uniuersitatis, uel regen
tium ipsum. quo casu nedom possessio acqui
sita conseruatur, sed etiam de nouo acquiritur.
per d. l. cum l. se ff. de acqui. pos. & per l. muni
cipibus. de condit. & demon. coniuncta l. qui pa
tetur. ff. inan. & dicuntur usque de uoluntate &
scientia eorum quibus cura uniuersitatis comi
ssa est. ut l. municipes intelliguntur ff. ad muni.
& no. per gloss. in c. dilectus. uel secundo. in ver.
officialibus. extra de testib. & intellige, quoniam illi

regentes sciebant dictas personas singulares
uti nomine eorum, seu uniuersitatis, alias non
posset uniuersitas possidere. ex quo sunt admi
nistratores nec sciebant per uniuersitatem possi
dere, quia ad acquirendam possessionem, requiritur
administratio. l. 3. in prin. & l. quædam. ff. de acqui.
pos. quia animus debet esse apud reges ciui
tatis. ut d. l. j. §. fin. cum l. se. eo. ti. & propterea in
practica scis cautus, ut articules & pbes, qui ad
ministratores sciuerint tales nomine uniuersi
tatis suæ possidere. sed si simpliciter dictæ sin
gulares personæ usque fuissent dicto nemore, uel
iure pascuendi, absque mandato, & scientia uni
uersitatis, uel regentium eam. in hoc distingue, aut
sunt usque nominibus propriis, & clarum est, nihil
acquisuerunt uniuersitati, nec in acquirenda pos
sessione, nec in acquisita conseruanda. l. ficut. §. j.
27 ff. quod quisque uni. no. ¶ quia actus agentium non
debet operari ultra intentionem eorum. l. non
omnis. ff. si cert. per. aut sunt usque nominibus pro
priis & uniuersitatis, uel uniuersitatis tantum, &
hoc non constat, & idem, quia patria sunt non
esse, uel esse, & non apparere. l. in l. fundi. & l.
tutela. ff. de contrah. enip. aut constat, quod fuerint
usque absque mandato uel scientia uniuersitatis,
uel gubernantium eam, & tunc aut tractat de pos
sessione uel quasi, acquisita uniuersitate cōser
uanda. & prodest uniuersitati, per tex. in l. gene
ralis. ff. de acqui. pos. & per ea quæ dixi secun
dum Guil. de Cu. aut tractatur de possessione uel
quasi, de nouo uniuersitati acquirenda, & tunc
uidetur quod ius possessionis uel quasi, quærere
uniuersitati non potuerit. per tex. in d. l. j. n. fi.
cū l. seq. ff. de acqui. pos. & hoc uidetur proba
ri hac ratione: quia sicut per ciuem non potest quæri
ciuitati ratione subiectionis, ut no. Bar. in l. sti
pulator. §. Chrysogonus. ff. de uer. ob. & l. j. ff.
de iure fili. ita multominus uidetur per rusticos
posse quæri uillæ suæ, uel per alias personas sin
gulares uniuersitati suæ. sed ista ratio non ui
detur bona, quia Ros. & Pau. de Ca. in d. §. Chry
sogonus. tenent contrarium, scilicet quod per ciuem,
& eius stipulationem acquiritur ciuitati, sicut per
filium patri, quia non est minor subiectio, quā
filialis, ut l. ueluti. ff. de iusti. & iu. & non minus
qui nascitur suæ reip. l. j. §. generaliter. ff. de
u. en. in pos. mit. Vnde Tullius li. 1. Officiorum,
Nō solū nobis nati sumus, ortusque nostri par
tim patria uendicat, partim amici nostri. facit
l. postlimi. §. filius. ff. de capt. Ego uero teneo,
quod non acquiritur ciuitati, per d. l. j. §. fin. cum l.
seq. cum glo. ubi est casus. ff. de acqui. pos. Nec
obdum dixi, per ciuem acquiri posse ciuitati si
cut per filium patri, quia hoc non puto uerum
quia non reperitur iure cautum. Et contrarium
notat cōmuniter Doc. in d. l. stipulator. §. Chry
sogonus. ff. de uer. ob. Præterea in alia uniuers
itate quā ciuitate uel patria, non procedere si
26 ne dubio. per prædicta. ¶ Sed aliud dubium quo
tidianum potest occurrere, nunquid ius pascendi cō
petēs uillæ uel uniuersitati, possit probari per
homines 10. uillæ uel uniuersitatis. Ista quæ
stio ponitur per Cy. in l. parētes. in fi. C. de test.
qui

qui dicit, quod quando disputat de pascuis & ne moribus, in quibus bestiae singulorum depascunt, & singuli ligna incidunt, si inducantur homines de altera villa ad testificandum, eorum testimonium non est idoneum: quia dicitur testimonium in re propria, ex quo ad eum spectat commodum. l. j. §. in propria ff. quando ap. fit. conuicta. l. omnibus. C. de testi. sed si singuli non sentirent aliquod commodum in particulari, sed in in communi: quia totum attenderet ad commodum in communi, puta quia animalia solum communis pascebantur, vel pro communi in ligna incidebantur, tunc possent esse testes. arg. l. si autem §. vniuersitatis ff. de re. di. & l. sed in hac §. qui manumittit. ff. de in ius vo. & etiam ita tenet la de Re. Spe. & quamplures antiqui & moderni Doct. & idem vult la Bar. & Gui. de Cu. in d. §. qui manumittuntur & idem tenet in eff. du Bal. in d. l. parentes. in si qui dicit, quod licet effectus non distribuitur in singulos, sed pertinet ad huiusmodi vniuersalem: tunc recipitur testimonium singulorum: quia bona sunt diuisa, l. vniuersitatis, à bonis singulorum: scilicet ubi vniuersitatis effectus distribuitur in singulos. Ista fuit opinio originalis Cy. in d. l. j. C. ad l. Aquil. in addit. tua parua, quā quidam non habent: licet Paulus ipsum non alleget: in d. contra eum concludunt, quod opinio Pauli licet esse vera, tamen videretur esse limitanda, quando ille qui reduxit opus, non fuit in domino: scilicet si fuisset: puta quia sciebat se teneri ad seruitutem, & non posse opus contra seruitutem facere: quia tunc videtur quod propter dolum suum perdat facultatem reducendi rem in pristinum statum, arg. l. pen §. si ff. de commod. & l. si seruutem de pig. ac. l. inter causas. §. & cū seruus. ff. man. l. quod in pri. ff. de noxa. cum si. sed certe illa iura loquuntur in actione noxali, in qua interesse praestari potest domino damnum passio, non seruo, qui de sit damnum, cū forte valeret multo minus quam sit damnum: scilicet videretur esse in casu nostro, in quo non interest eius, cui seruus debetur, ut damnum maius sibi restaretur, quā ut res in pristinum statum reducat, & si aliquid interesset, plus est illud possit peti, per l. si cū dies §. si. cū l. si q. ff. de arb. Cōis tamen opinio videtur esse, quod har. Aut corpus factum est reducibile, vel non ut dixi. In hoc tamen breuiter concludas: aut ille cui debetur seruus, reducto fundo seruientis ad culturam, vult agere actione l. Aquil. ad emendationem damni, & potest, si fuit dū non esset reducibilis ad priorē statum, & illud non habet dubium & ita loquitur l. j. & ij. in prin. C. ad l. Aquil. cū sim. Aut est reducibilis ad priorē statum, & tunc tene quod similiter possit agere ad emendationem damni, per dicta iura. sed erit in facultate debentis si ruitur, & reducere opus ad pristinum statum: & ita potest loqui d. l. ij. in si. per ea quae dixi secundum Paulum aut agere vult actione l. Aquil. & tunc aut non est reducibilis, & non potest, secundum Cy. B. id. Ang. & Sal. in d. l. ij. & illud est clarum. Aut res est reducibilis in pristinum statum, & in hoc teneo, quod agere possit, ut reducatur

& pascuis interesse liberaret, per ea quae statim dicā in casu sequenti: & ita videtur cōis opinio aut ille cui debetur seruus, vult agere actione cōfessoria: & in hoc stat dubium, an possit agere ad reducendum rem in pristinum statum, ubi potest reduci. an verò debeat agere ad interesse tantum: quia in actione cōfessoria venit interesse. l. loci cor. 29 p. §. in cōfessoria ff. l. i. ser. ven. §. & quia in obligationibus facti venit obligatio ad interesse. l. stipulationes non diuiduntur. §. Celsus. de ver. obl. contrarium tamen tenet, videlicet ut possit agere cōfessoria ad opus in pristinum statum reducendum. quo. l. sic probatur: quoniam factum est in obligatione ex dispo. legali, semper quis tenetur ad factum. l. stipulatio. §. si autem ff. de no. ope. nun. & ibi hoc no. Bar. in si & idem no. Bar. in l. j. §. j. in ij. col. & l. si prius in x. q. eo. titu. & Bar. & Doct. in l. stipulationes non diuiduntur ff. de ver. obl. Sed ista patientia, quod quis possit cū suis pecoribus pasculari in fundo debetur seruutem, venit ex dispo. legali. d. l. quoties. de seru. & l. ij §. dari ff. de viuf. ergo ad illam praescripte cogi poterit, nec liberabitur debens seruutem, si vult praestare interesse. Si verò opus est factum, eo cui seruus debetur ignorante, & sic nec expresse, nec tacite cōsentiente: quia tunc aut erat ignorancia facti, quia nesciebat opus fieri, facti puta: quia bene sciebat opus fieri in fundo seruientis, sed ignorabat fundum illi sibi seruientem, vel ignorabat seruutem sibi deberi, & sibi in aliquo non praedudicatur: & erit idem quod est in casu praecedenti, quod scilicet, & contradixit. l. Labeo. & l. sed hoc ita ff. de aqua plu. ar. & ibi hoc tenet Bar. & probat in l. Sabin. ff. cōmuni diui. Aut erat ignorancia iuris, puta quia sciebat fundum debere sibi seruutem iuris pascendi, & sciebat opus fieri contra seruutem debitam, sed ignorancia iuris ductus credebat dominum fundi posse illud opus facere in sui praedudicio: ideo tacuit, & non contradixit. & tunc idem, quia est error iuris in hoc casu, ubi tractatur de damno suo evitando, sibi non nocet. ut dicit gl. nota. quā sequitur ibi Bar. & Doct. in d. l. Labeo. ff. de aqua plu. ar. facit iuris ignorancia l. ij. & l. erra 30 tum. ff. de iur. fac. igno. §. Superest alia quod an ille qui reperit animal in fundo, in quo sibi debetur seruus iuris pascendi, possit ipsum occidere, vel retinere, donec restitatur damnum, quod dedit, vel donec cognoscatur, cuius sit illud animal. Ista quod formatur in persona domini fundi, per Spec. in tit. de adore. §. j. ver. sed pone, in ueni pecudem & per Doct. in hoc amplius. §. de his. ff. de dam. inf. ff. per Bar. in l. rari. ff. de incen. rui. & nau. & Flo. & in l. Quietus. ff. ad l. Aquil. per rex. gl. An. de Bu. in c. si leserit, extra de iniur. & dam. da. Ex omnibus breuiter ita concludas aut volo occidere animal, quia inueni in fundo meo, vel mihi seruutem debentem, & non possum d. l. Quietus in prin. aut non volo ipsum occidere, sed verberare, vel vehementius ipsum deicere, vel cogere ita, ut aliquid damnum patiatur, & non possum, sed debeo ipsum expellere, ac si esset animal meum: aliis teneor pro damno

damno d. l. Quintus. in principi. §. i. & illud non habet dubium, nisi est statutum in loco quod daret potestatem prædictam facienda. aut nolo ipsum animal percutere vel occidere sed retinere: tunc aut volo retinere: quia non cognosco, cuius sit animal a, donec intelligere possim eius dominum, contra quem agere valeam, & possum ali hanc causam resistere: ut non sit. Spec. in d. ver. sed pone inueniendum. & nescio tenet Bald. secundum Ricard. Ma. in l. i. C. de seru. fu. p. l. capite quintus si de aul. & idem. La. de Ro. i. l. hoc amplius §. de fu. ff. de d. infect. aut uolo animal inclinare & retinere, donec mihi satisfiat de dano, vel i. res. & vide si possim p. l. ratos. ff. de i. e. n. & n. & d. §. de his in cōsa. et vide d. l. Quintus. qua sequi Ol. Bar. & Doc. in d. §. de his tenentibus quod possit includi vel re. etiam per d. l. Quintus. & idem Bald. in d. l. i. Nec ob. d. l. raris. & d. §. de his. quia secundum Bar. magis est periculum in retinendo animalium, quia facilius pereunt, quā in aliis in d. l. Quintus. & glo. de lo. An. & Ba. & Doc. in d. c. si l. e. 37. fecit. extra de inu. & dan. da. §. Quarto vij. prin. quoniam modo seruitus iuris pascendi amittitur. Ista questio decidi potest ex his que dixi in 32. l. i. in i. y. prin. §. Sed pōt vltima dubia rari si videtur seruitus iuris pascendi pro certo numero peculorum: ut si vltus est amplior numero, an propter hoc amittatur seruitus. & quod sit, ex quo plus fecit quā sibi deberetur. ut probatur in l. si sui via in pino. ff. quæ ad. seru. am. pro. l. i. c. opine la. i. l. §. Item queritur & §. Tributus. cum §. seq. ff. de aqua quot. 33. ziti. §. Item quid si deberetur seruitus iuris pascendi, cum certo genere peculorum, & vltus est seruitus tunc cum alio genere, puta aequum vel vacarum, an per hoc amittatur seruitus? dicis quod sic. & idem quod deberetur vltus certo tempore vel loco, & vltus alio loco vel tempore & l. si eodem §. §. i. si quis aliena. in pino. ff. quæ ad. seru. am. 34. §. Item quid si locus debetur seruitus est occupatus per agrum, qui vltus est illis pascuis, an perdatur seruitus? dicis quod non: ut probatur in l. qui fundum. ff. quæ ad. seru. am. cum his que ibi no. per Bar. & Doc. & pro hoc facit quod no. Bald. in l. male agitur. ff. C. de præf. xxx. anno. vbi dicit regulariter per tex. in d. l. qui fundum. quod Papa Romanus non perdit potestatem neque ius rei ex subtrahere per rebellionem papæ: quia Papa vltus animarum fuit rufus siue in ius siue in ecclesie possideret. & sic Romanus ecclesia nihil perdit, quia ex per simplex factum tenetur seruitus. d. l. qui fundum. quod not. 35. §. Item quid si commune erit pascua, & vnus de communibus vendidit vnum suum suum proprium cum omni iure sine spe dote, an pro hoc videatur amissa seruitus, vel sine ipsius ius pascendi? & videtur quod sic ipse videtur tacite alienasse et illud ius pascendi per l. testatrix §. i. ff. si ser. ven. dicis contrarium, quia in venditione simplici, vel alienatione quolibet, vel instrumento, semper intelligitur exceptus ius communis: ut eleganter vult Bar. in l. re-

serpta §. sciendum circa fin. ff. de nu. & ho. n. quod no. ad q. de qua si alius interrogatus, an si commune erit decimam omnium fundorum suorum, & vnus de communibus vendidit prædicta sua, nunquid videtur vendidit illi ius decimæ cum fundis venditis: & dixi, quod non, ex quo decima per commune fuerat emptæ, & communis acquisita & alide que dixi supra v. q. prin. 36. §. Octauo queritur, quæ actio agitur pro illa seruitus iuris pascendi & dic quod illi, cui hæc seruitus iuris pascendi deberetur, competit actio confessoria. l. i. §. i. ff. si ser. ven. de aqua habetur ibi plene per Fin. & Barr. & Doc. in l. si prius. ff. de no. ope. nun. & glo. & Doc. in §. aqua. infra de ac. & ista actio est directa, quando competit pro seruitus constituta, sed si competit pro seruitus præscripta, tunc esset utilis confessoria in l. i. §. fin. ff. de aqua plu. ar. equum. ita aut. nisi iur. enali. cum ibi not. per glo. & Doc. C. de bo. ma. & hoc quando debetur a prædio alteri prædio secus si ille qui habet ius pascendi, non haberet prædium: quia tunc non esset seruitus realis, sed seruitus vel ius personale l. vt pomum ff. de ser. rust. præd. & dixi in j. quæst. principalis. in fi. & hoc casu si illud ius deberetur ex conuentione, deberetur ex eo cōtra dñm: & si deberetur ex præscriptioe cū titulo similiter competet actio talis utilis. p. nu. in d. l. in fi. & dicit nisi iur. enali. & Bald. in l. i. C. de sub. iud. & si ex forma statuti præscriptis, propter agi conditione ex illo statuto, p. l. i. cum ibi not. ff. de condi. ex l. i. §. Sed si queritur quæ actio competit illi, in cuius fundo pascitur contra debitam seruitem: dic quod datur actio in factum, puta quia vnus possit pascuare in parte fundi certa, cum certum tantum pecoribus, & alius in alia certa parte fundi, cum alijs centum vel ducentis pecoribus, valeret diuisio, & remoueret seruitem in partibus, & pro pecoribus constitutam d. l. ad. terram: cum alijs ibi alie aut queritur de tempore, qui debeat pascuare. & hoc etiam diuisio potest, quia tale tempus diuisionem recipit, ut probatur in l. Lucio. cum leg. sequens ff. de aqua quot. & alio & l. via §. i. ff. de seru. facit l. si sic constituta ff. quæ ad. mod. ser. am. & hoc vult in effectu Barr. in d. l. stipulationes non diuiduntur. in fin. qui subdit, quod licet fieri possit talis diuisio respectu comoditatis temporis, & sic modificari, & modus et ad j. l. in fi. de fur. tamen ipsa seruitus videtur indivisua: quia eius vltus est indivisua l. via ff. de ser. & hoc vltus non infertur dicit ibi Bartol. sed vltus seruitus resultat ex paterentia domini promittentis seruitem, & facto vtens lege quoties. la. i. ff. de seru. & l. in §. dare de iud. & quia secundum ingenium fundi dominus concedit l. ergo in fi. d. seru. rustico. præd. & dixi in pino. huius quest. Secundo casu principali, quando vnus vult diuidere, alter non: & in primis dicis, quod respectu seruitus diuidentem non cadit ista dubitatio: quia nullo modo potest diuidi,

a Animal. Atal in alio reperi. & r. et. vel. p. p. g. n. o. r. e. cap. si n. e. r. e. t. d. e. r. g. e. f. u. c. i. a. l. e. m. i. n. i. l. q. u. e. a. d. m. g. m. a. g. i. s. t. f. f. a. d. l. e. A. q. u. i. l.

38 vt dixi. ¶ Sed queritur, an vnus possit alium cogere ad diuisionem vel fundi, vel pecorum, vel temporis pasculandi. Et in hoc subdistingue, aut ista questio ē inter dominos prædij feruentis, aut inter dominos prædij dominantis simul. Si est questio inter dominos prædij feruentis, quia vnus vult diuidere fundū pro parte sibi ipsestante, alter non vult. & tunc aut ille qui prouocat ad diuisionem, est maior, aut minor. Si est maior, potest alium prouocare etiam minorem ad diuisionem. l. ij. C. de fundo dot. & l. inter omnes. C. de prædij. mi. & no. glo. in l. iubemus nulli. in prin. C. de fa. san. eccle. Et est ratio, quia nemo cogitur stare in comunione, quoniam communio solet parere discordias. l. cum pater. §. d. c. l. i. ff. de le. ij. imo si effect factum pactum, ut nunquam possit fieri diuisio, non valet. l. & in hoc iudicio. §. si conueniat. ff. fa. er. Si est minor qui prouocat ad diuisionem, & tunc regulariter non potest petere fieri diuisionem rei immobilis. l. si pupillorum. in princ. ff. de rebus eorum. & d. l. inter omnes. nisi velit diuidere gratia fructuum, vt not. glo. & Doc. in d. l. iubemus. in prin. in ver. diuidere. vel quando sibi expediret: vt dicit ibi glo. puta quia haberet socium rixosum, vt statim dicam. Si est questio inter dominos prædij dominantis, idem quo ad diuisionem ipsius prædij dominantis communis inter eos. l. via constitui. ff. de ser. ru. præ & etiā quo ad diuisionem prædij feruentis respectu iuris pasculandi, vide licet vt vnus in certa parte fundi, alius in alia, vel vnus cum tot pecoribus, vel certo tempore, alius cum aliis pecoribus cū certo tempore. l. nam satis. §. sed si is totus. cum §. seq. ff. quemad. ferui. amit. & per ea quæ dicta sunt, dum tamen hoc fiat sine damno & interesse alterius. arg. l. si feruitutes. §. publico loco. ff. de ferui. & l. merito. §. si quis. in prin. ff. ne quid in lo. pub. & l. ij. §. si. & l. per quem locum. ff. de fer. rusti. præ. & l. Lucio. ff. de aqua quo. & x. l. i. & l. si quid. & l. præses. & l. si manifesta. C. de fer. & aqua. & per no. in l. Gallus §. & si quid tantū. ff. de lib. & posth. Et aduerte, quando solū questio est inter dominos prædij dominantis, quia vnus vult diuidere fundum feruentis, vel numerū pecorum, vel tempus pasculandi, & alter non vult, & tunc dicendum est, vt dixi in princ. Aut est maior qui prouocat ad diuisionem, & alter patitur damnum, si fieret diuisio, quia melius pascularētur in toto fundo simul, quā de per se in aliqua parte, & tunc nō posset cogi ad diuisionem, ex quo dicta feruitus est simpliciter constituta. l. si feruitus. in prin. ff. de ser. vr. præ. & l. si toto generi. §. si totus vsq; ff. de ser. vrba. præ & l. via constitui. §. quæcunq; eo. ti. nisi alia iusta causa diuisionis subesset, ut statim dicam de minore prouocante ad diuisionē. Aut alter damnum non pateretur: & tunc regulariter posset fieri diuisio. ¶ ¶ quia nemo cogitur stare in comunione, vt dictum est. ar. l. in imperatores. ff. de ser. vr. præ. & vide Alb. in l. testatrix. §. j. ff. si fer. ven. aut est minor qui prouocat, & regulariter non pot. l. inter oēs. C. de præd. mi. l. si

pupillorum. in prin. ff. de rebus eorum. Et idē si esset ecclesia vel alius, qui prohibitus esset alienare. d. l. iubemus. C. de sac. fa. ec. Sed hoc fallit, quando subesset aliqua iusta causa, vt quādo peccora alterius essent morboſa, quia tunc deberet fieri diuisio, vel morboſa repelli. per l. Iulianus. in prin. ff. de ac. emp. & dixi supra in hac v. i. q. prin. circa prin. Secunda causa est, quando alter socius ēē nimis rixosus, vel odiosus, aut molestus l. si conueniunt. in fi. & ibi hoc no. Bar. Bal. & Doc. ff. pro so. & idem not. glo. & Doc. in l. ij. §. nec cogitur. ff. sol. ma. & Bar. in l. inter pupillos. ff. de aut. tu. Bar. in l. cum satis. C. de agri. & Flo. in l. cū satis. C. de agri. & ce. l. x. i. & Ang. in l. ij. C. de fun. dot. & Flo. in l. i. §. si plures. ff. de his qui deie. vel effu. Si vero non est questio inter dominos prædij feruentis simul: & tunc si ista questio est, quia domini prædij dominantis volunt inter se diuidere fundū feruentis, vel numerum peculorum, vel tempus pasculandi, domini prædij feruentis volūt vt fiat aliqua diuisio, sed q̄ omnes simul pascuntur, sicut soliti sunt pasculare, vel econtra domini prædij feruentis volunt. & videtur q̄ diuidere possint: quia nemo, vt dixi cogitur stare in comunione. In contrarium videtur, q̄ nihil debet innovari contra morē veterem & antiquum. l. si manifeste. ff. de ferui. & aqua. & l. contra consuetū formam. l. si præses. e. ti. & l. an in totū. C. de x. pri. Tu dic, si sicut maiores regulariter possūt diuidere. ar. l. imperatores. ff. de ser. ru. præ. & hoc videtur tenere Alb. de Ro. in d. l. testatrix §. i. ff. si fer. ven. quod tamen intellige, nisi domini prædij feruentis paterentur aliquid dānum ex tali diuisione, vel domini prædij dominantis, quia tunc possūt impedire diuisionē. Sed si sunt minores, nō possunt prouocare ad diuisionem regulariter. Fallit, quādo subesset aliqua iusta causa, per ea quæ dicta sunt. ¶ Alia est questio, quæ conuenienter subicitur, an dominus prædij feruentis possit loca, in quibus debet alteri feruiturē, & in quibus debet ius pascendi, pura pascua & ligna reducere ad culturā inuito dño prædij dominantis, cui debet feruitus iuris pascendi, & econtra an ille cui debetur hæc feruitus, possit inuito dño fundi reducere pascua, ita ut efficiantur meliora, & videtur circa primū dominum prædij dominantis non posse reducere pascua ad culturā inuito illo cui feruitus iuris pascendi debetur: quia est contra formā & consuetudinē feruitutis iuris pascendi imposuit. ar. l. præses. & l. si manifeste. C. de fer. & aqua. l. 2. in fi. ff. ad l. Aq. Itē pro hoc l. sed & si quis. §. sed nec feruitus. cū l. seq. ff. de vsuf. vbi habetur, proprietariū non posse inuito vsufuctuario fundo feruitutem imponere, ex quo deterior fiat conditio vsufuctuarii, & idem probatur in l. locus. §. i. eo. re. & l. si vsuf. §. rescriptio ff. de aqua plu. arcē. l. si eo lo. in prin. ff. si fer. uē. In contrariū videtur, ex quo fundum melior facit, per tex. l. & si forte §. fin. ff. si fer. uend. & l. si arborem §. per contrarium. ff. de ser. urban. prædio. Ego in hac questio distingerem, aut dominus prædij feruentis vult reducere

2 Diuisio:
Diuisionem iudex facit, si partes discordant. Vide Paul. de Cast. cons. 92. Diuisionis libellus quomodo formetur, vide Barr. et Bald. in l. ad officium. C. coi. di. et in l. a. eo. ti.

reducere vsam pascuandi, puta faciendo fossa-
ta, ne aquis inundaretur, maxime tempore plu-
uiali, vel lapides excipiendo, & potest etiam in-
uito illo cui seruitus debetur, per iuravltimo lo-
co alleg. Aut vult reducere pascua ad culturam,
& mutare formam fundi: puta dum esset ager
sterilis, & incultus, vult reducere ad prata quæ
secari possint: & tunc si vult, quod in illis pratis
possit is, cui debetur ius pascendi pascuam face-
re pecora eodem modo, & per ea tempora qui-
bus solitus erat pascuam, & in hoc nõ patitur
aliquid damnum: imò utilitatem recipiat, ex
quo meliora pascua efficiuntur, & idem eadem
ratione. secus si damnum pateretur, puta, quia
erant pecudes suæ nobiles, sicut sunt Veronen-
& marcescerent in pratis pinguibus, tunc non
posset ad prata reducere, quia diceretur mutari
forma seruitutis in damnum illius, cui seruitus
debetur, quod non est concedendum, per iura
primo loco allegato. Aut vult reducere ad cul-
turam, & ibi seminare blada, & ibi vites planta-
re: ex quibus non posset ille, cui seruitus debet-
ur, commoda percipere: imò per ea impediret
suum ius pascendi: quia dominus prædii ser-
uientis nollit ut tempore culturæ in illis peco-
ra pascerentur: & tunc clarum, quod non posset
fueritatis reductio ad culturam in præiudicium
seruitutis debitoris: per l. si via. & l. præf. C. de
seruitutibus & aqua & l. ij. in fin. ff. ad l. Aquil.
cum similibus supra alleg. nisi seruitus iuris pascen-
di deberetur tantum eo tempore, quo fruges
colleatæ sunt, & pascua remanerent meliora,
vel saltem non deteriora, quia hoc videtur qd li-
citum fuerit domino prædii seruientis in suo fa-
cere, quicquid vult, dummodo non noceat alteri,
cui seruitus debetur. argum. l. j. §. de eo ope-
re. & §. item ait aquam. ff. de aqua pluuiæ arcen.
coniuncta l. in re mandata. C. man. & conclusio
brevis est in hac questione. Aut dominus præ-
dii seruientis reducendo fundum suum ad cul-
turam, vel ipsum meliorando seruituti iure pas-
cendi inpositæ: & non potest. aut non nocet,
41 vel prodest, & potest, per prædicta. † Sed quid
ecõtra an ille, cui debet seruitus ista, possit in-
uito domino fundi seruientis ista pascua redu-
cere, ut efficiantur meliora? & videtur quod sic
ad similitudinem vsusfructuarii, qui potest casum
proprietas meliorem facere, non deteriorem.
l. æquissimum. §. fructuarius. in princ. ff. de vsu-
fructu. In contrarium videtur, quod etiam nul-
lo modo possit, etiam meliorando, per l. hæte-
nus. §. fin. in fin. ff. de vsu & habit. Sed tu circa
hoc breuiter concludere aut ille, cui debetur ser-
uitus, vult mutare formam vel statum rei vel
fundus, in quo sibi debetur seruitus, puta aliquid
nouum addendo vel ampliando vel detrahendo,
& non potest, per d. l. §. fin. cum l. sequen. & ibi
glo. tenet, & §. fructuarius & ibi glo. Flor. §. ha-
bitus si domus & d. l. l. si ff. de vsu & habi aut
non vult mutare rei statum vel formam, &
tunc si nõ nocet domino fundi, teneo qd possit,
per prædicta iura, & maxime per d. §. fructua-
42 rius. cum glo. † Sed circa prædicta oritur du-

bi actio, quid si dominus prædii seruientis redu-
xit pascua ad culturam: puta ad segetes, vites,
propter quod impediuntur pascua ei cui serui-
tus iuris pascendi debetur, an possit cogi ad re-
ducendum prædia ad pascua, sicut erant tempo-
re seruitutis inpositæ, an vero debeat agi ad in-
teresse tantum? & videtur prima facie cum co-
gi possit ad reducendum in pristinum statum lo-
ca, in quibus ius pascendi debetur. arg. l. ij. in fi-
ff. ad l. Aquil. vbi dicitur, quod si aquatio deriu-
ta est in damnum eius cui seruitus aqua debet-
ur, potest peti, ut in priorem statum reducatur.
facit l. præf. & l. si manifeste. C. de fer. pro hoc
l. j. in prin. ff. quod vi aut clam. & l. si colonus. &
l. si tertius. §. officium. & per totam l. ff. de aqua
pluu. arcend. In contrarium videtur, ut solū agi
possit ad interesse. arg. l. loci corpus. §. in con-
fessoria. ff. si serui. vend. & quia sicut in obliga-
tione faciendi succedit obligatio ad interesse,
non potest regulariter quis præcise cogi ad factum.
l. stipulationes nõ diuiduntur. & ibi per Bar. ff.
de uerbi. obl. ita in obligationibus non faciendi.
43 † quia obligatio non faciendi, dicitur obliga-
tio faciendi. probatur in l. ij. §. item si in facto,
eod. tit. & ideo videtur, quod dominus fundi
seruientis tenebatur non reducere pascua ad
culturam, ut dictum est supra, nec mutare for-
mam seruitutis constitutæ, tamen quia contra-
rium facit, succedere debet obligatio ad inter-
esse, ego in ista questione. de qua consultus extitit
altrius repetendo ita distinguere tres casus, ali-
quādo dominus prædii seruientis, vel alius, vult
reducere fundum seruientem ad culturam. & se-
cit aliquas præparationes tantum, aliquādo in-
cipit etiam reducere, & reduxit. Primo casu,
quando vult reducere fundum, nondum tamen
vere reduxit, sed fecit tantum præparamenta,
propter quæ forte turbat illum, cui seruitus ius
pascendi debetur, puta purgando loca, defi-
gnando fossam, vel loca vinearum, vel alia simi-
lia faciendo. quo casu potest dici, quod vult in-
cipere, vel quod incipit. per tex. l. j. §. cœpisse.
ff. de polli. & per glo. not. in l. de pupillo. §. nun-
tiationem. in verb. inchoet. & l. prætor. §. si quis
paratus. in verb. satisfare. ff. de no. oper. nunc. &
ibi per Doct. & tunc potest succurri ei cui ser-
uitus iuris pascendi in illo fundo debetur, noui
oper. nunc. ut d. l. de pupillo. §. sextus. verb. im-
posititiam. & hoc, quando ab alio, quā a domi-
no esset seruitus ista debita pro prædio urbano,
iuxta ea quæ dixi supra in iij. questione. princip.
Secus si deberetur prædio ius. & d. l. ij. cum glo.
& ibi per Doct. in l. qui man. eo. tit. potest ta-
men contra dominum sibi subuenire per actio-
nem confessoriam, per quam dominus prædii
seruientis tenetur ad patientiam. arg. l. vti frui.
§. si si vsusfructu. per. facit l. quoties. la. ij. ff. de fer.
& l. harum. & l. eg. ff. si ser. ven. & hoc etiā vult
Barth. in l. j. §. ij. ff. de no. ope. nunc. Et per hanc
confessoriam potest etiam agere ad interesse, &
ad fructus. l. loci corpus. §. in confessoria. ff. si ser-
uit. vend. Secundo casu quando incipit redu-
cere, quod tamen non est perfectum, quod quāno
lit,

Barthol. Capol.

fit, dicit Bar. in l. j. §. j. in fin. ff. de nou. ope. nun. aut opus, de quo queritur, est formiter, vt domus, theatrum, & similia, & tunc non dicitur perfectum, sed futurum, nisi habeat consummationem in formam. aut est opus simpliciter, & informiter, & tunc quicquid est factum, potest dici opus imperfectum, ut d. §. j. eod. tit. & idem & clarius vult Barthol. in l. is qui reipub. in fi. ff. ex quib. cau. ma. Et ego dixi plenius in l. v. §. opere. & l. edificia. §. perfecisse. ff. de verb. sign. & tunc similiter habent locum omnia remedia, de quibus supra dixi. & plus dico, quod poterit ille, cui seruitus debetur, agere contra reducendum ad culturam, ad destruendum opus, seu partem operis factam, si factum est nunciatioe noui operis prius facta, per l. i. in princip. & §. i. cū ibi not. ff. de nou. oper. nunc. in casu quo locum habeat nunciatio noui operis secundum ea quae dixi supra in primo casu. Si autem non est factum spreta enunciatione, quia nulla facta fuit, dic ut dicam statim in casu sequen. Tertio casu, quando iam dominus praedii seruientis reduxit in totum ad culturam magnam partem, ita vt impediatur ius pascendi, an tunc poterit agi per illum cui debetur seruitus, vt cultura reducatur ad pascuam vero tantum ad interesse? Ista quæstio formatur per gloss. & Doctores in l. ij. C. ad l. Aquili. quæ est valde dubitabilis. in qua ita distinguerem, comprehendendo omnes casus, qui verisimiliter possent contingere, videlicet quod aut facta denunciatio noui operis legitime antequam opus illud fieret, & tunc si est factum spreta nunciatioe, & est seruitus vrbana, totum potest peti vt destruat. Secus, si est rustica, vt l. j. in princip. cum l. 2. & l. qui viam. cum ibi notat. ff. de nou. oper. nunc. Aut non est facta aliqua denunciatio noui operis, vel de iure fieri non potuit, quia tunc aut ille cui seruitus iuris pascendi debetur, seruit opus fieri, & consensit expresse, aut non consensit expresse, sed eo sciente & patiente factum opus est, aut eo sciente, & contradicente, aut eo ignorante. Si ille cui debetur seruitus, seruit & consensit expresse opus fieri, & tunc non potest agere ad demolitionem operis, ¶ quia remittentibus actiones suas non est dandus regressus. l. queritur. §. si operis. ff. de edil. edict. & regula, quod semel placuit de reg. iur. in v. nec poterit etiā agere ad emendationem damni vel interesse. ar. l. Sabinus. versic. si autem. ff. communi diui. Si vero eo sciente, & patiente, & non expresse consentiente opus factum est, & tunc aut non fuit deceptus per aliquem errorem vel imperitiam, & nullo modo poterit agere ad demolitionem, vt patitur aduersarius opus demoliri, vt ad pascua fundus deducatur, vt est casus in l. Labeo ait. cum l. sequent. & ibi gloss. Barthol. & Doctores ff. de aqua pluui. arcendi. & probatur in d. l. Sabinus. versic. & si in communi. & l. qui bona §. si quis iuxta. ff. de damn. infecto. & hoc tenet Bartholus in l. quæ doris. circa finem. ff. solut. matrim. poterit tamen agere ad interesse & emendationem damni, vt probatur in dicta l.

Sabinus. & d. §. qui iuxta. & per gloss. & Doctores in d. l. Labeo. Si vero opus est factum eo sciente & contradicente, & in hoc est maior difficultas, an possit cogi dominus praedii seruientis ad reducendum fundum in pristinum statum, & sic ad molitionem. Sed dic considerandam esse actionem, quam vult intentare. Aut enim ille, cui seruitus debetur, si non consensit, vult vt interdicto quod vi aut clam, vt potest, & l. 1. & 2. in verb. impetrabis. C. ad l. Aquil. & quando competat, collige ex his quæ no. Barthol. in l. 1. in vltim. colum. ff. de nou. oper. nunc. & Rostr. in interdicto, quod vi aut clam. Aut vult agere actione l. Aquil. & videtur quod possit, per l. 2. in fin. C. ad l. Aquil. In contrarium videtur, quod actio l. Aquil. datur solum ad emendationem damni. Et ita tenet ibi in glo. 2. Cy. & probatur in l. j. eo titu. & insit. ad l. Aquil. in princip. cum similib. Cy. autem in d. l. 2. distinguit, aut est opus quod non est reducibile ad pristinum statum, & tunc agi potest l. Aquil. solum ad damnum seu interesse, vt d. l. 1. & 2. primo responsi. C. ad l. Aquil. aut est opus reducibile ad pristinum statum, vt est aqueductus à cursu suo semotus, & tunc potest agi actione l. Aquil. vt in pristinum statum reducatur, & ita loquitur d. l. 2. in fin. quæ ira debet intelligi, vt conueniat titulo, sub quo ponitur l. imperatores ff. de in diem addict. & §. quibus. in prima constitutione. C. & ita actio erit utilis, & non directæ. pro hoc l. si seruus seruum. §. aqueductus. ff. ad l. Aquil. & ita tenet, & sequitur Bald. Angel. & Salyc. in d. l. Sed Paul. de Cast. ibi aliter intellexit dictum text. Dicit enim quod non potest agi principaliter actione l. Aquil. ad destruendum opus factum, & ad reducendum in pristinum statum, sed debet agi, & in libello principaliter peti, vt condemnetur ad emendationem damni, & hoc venit iure actionis l. Aquil. & ad hoc est aduersarius obligatus, ut l. 1. & 2. in princip. C. ad l. Aquil. Sed si diceret rem se velle in pristinum statum reducere, & non condemnari ad refecutionem totius damni, debet audiri, & sic debet intelligi secundum eum d. l. 2. in fine. & sic cum reus habeat facultatem hoc faciendi vel reducendi rem in pristinum statum, istud est potius in solutione & obligatione, sicut est in actione noxali. ¶ vbi emendatio damni est in obligatione, & datio damni pro noxa est in solutione, vt l. miles. §. decem. ff. de re iudic. & isto modo dicit cessare ambages, de quibus per gloss. & Cyn. in dicta l. secunda. C. ad l. Aquil. qui mirantur quomodo actio l. Aquil. detur vt res in pristinum statum deducatur. & dicit quod cum ista facultas reducendi in pristinum statum detur reo ex dispositione l. videtur durare ista facultas quousque conueniatur iudicati, si fuerit condemnatus ad emendationem damni. l. item veniunt. §. idem ait. ff. de petitio. hære. sed quando venit ex forma contractus, non durat dicta facultas, nisi vsque ad licentiam contestatam. l. si quis stipulatus. ff. de solutio. Sed contra prædictum intellectum

lectum Paul. facit dict. l. ij. in princip. quæ dicte principaliter potest peti, vt in pristinum statum reducat, eius iudicis curam impetrabis. sed Pau. ibi respondet per idem quod in simili dicitur l. si pascio quo pascens. ver. ex stipula. agens. C. de pasc. Nam verum est quod impetrabis per indirectum. nam si nollit euitare condemnationem damni dati, poterit restituere in pristinum statum re, & audire iudicis officium ibi. non tamen quod si facta restitutione adhuc agens remaneret in damno, in illo possit etiam reus condemnari vt in simili habetur in l. si cum dies. in fin. ff. de arb. & hoc vltimum tenet etiam Sal. in d. l. 2. & ista est opi. Paul. quod non possit agi. l. Aquil. principaliter ad reducendum rem in pristinum statum, etiam quando opus esset deducibi le. aliquando competit actio de pastu pecoris. aliquando l. Aquilæ: & aliquando actio in factum & est casus in l. si qui seruandorum. §. fin. ff. de præf. ver. Et aliquando competit actio ad exhibendum l. Iulianus §. glans ex arbore. ff. ad exhib. de quibus inde per Ruf. in tit. de act. quæ vocatur nomine speciali de pastu pecoris. vbi ponit libellum petitionis & questionis circa prædicta. & Spec. in tit. de off. ar. iud. §. j. verfi. quarto circa imminuentem. & in tit. de causa pos. & proprie. verfi. quarto sum in fundo. & 46 in tit. de iniur. §. Nonno principaliter an & quando liceat pasculari in agro alieno. & dic. aut est seruitus imposita iuris pascendi conuentione, & potest secundum seruitutem constitutam l. j. §. in prædictis. ff. de ser. rust. præd. & insti. de seruit. §. in rusticorum. aut non est imposita seruitus. & tunc aut est statum quod certo re pote quis possit in alieno pasculari. & id est arg. l. venditor. §. si constat. ff. communia prædiorum. & l. de quibus conjuncta l. omnes populi. ff. de iusti. & iur. aut non est seruitus imposita, nec est lex, vel consuetudo. & tunc aut loquimur in militibus imperatoris qui veniunt ad aliquas partes & tunc dicendum est, quod tempore illo non debent animalia sua dimittere vt pascantur in pratis publicis. & si magister militis non curauit id obseruari, in decem libras auri punietur; quæ pœna imponeretur etiam delinquentibus prætorum. l. j. C. de pasc. pu. lib. 1. r. & ibi hoc no. Bar. & idem est dicendum in alijs militibus eadem ratione, licet male obseruetur. dicet tamen Barto. in dicta l. prima per illi text. quod provinciales debent providere in quo loco animalia militis sine damno provincialium pascantur: & ideo hoc dicit esse vtile pro militibus imperatoris descendentibus ad partes Tuscie vt possint petere a Tuscis sibi assignari prata quibus possint eorum equos pascere: & intellige sine iniuria subditorum, secundum And. de Barulo in l. 2. eo. ti. & ideo non debet prætor provincialium molestari a militibus principis: vt l. fisco. ti. & dicet Bar. illam l. facere contra stipendiariorum Perusij, vt non possint stare cum suis equis in pratis pu. vel priuatis bene tamen possent ipsi & alij pasculari iuxta viam: vt c. j. §. si. in tit. de pa. te. in vñ. seu, quod declara vt dixi

supra. eod. in §. quæst. princip. ver. quinto acquiritur. Aut loquimur in alijs priuatis, & regulariter quis non potest pasculari cum animalibus suis in agro alieno. l. Quintus. ff. ad l. Aquil. facit l. diuus. cum ibi no. ff. de ser. rust. præd. nisi iuxta viam sine damno: vt dictum est. & de hoc an & quando sit licitum pasculari in fundo alieno, habetur in d. l. Quintus. & per Albe. in l. fin. 47 ff. ad l. Aquil. §. Decimo & vltimo possit dubitari de pascuis a publicis & priuatis, in quibus non sit seruitus imposita, de quibus vide in toto titu. C. de pal. publ. lib. 10. & quæ not. in c. 2. §. fin. in titu. de pa. re. & quæ dixi in precedenti quæst. & supra. in 2. & 3. quæst. princip. & de illo qui dimisit equum in pascuis sine custode, quæ lupus comedit, an teneatur domino, vide gloss. Barto. & Docto. in l. si negotia. ff. de nego. gest. & spec. in titu. de locat. §. postquam. ver. quid si locauit. & per Angel. & Docto. in dicta l. si negotia. & Cyn. Bald. & Docto. in l. precum. C. de epis. au. & per Albe. in l. pignus. C. de pigno. act. & ego dixi in l. quid si fugitiuus §. apud Labeo 48 item. ff. de adi. edic. §. Item an animal dimissum in pascuis possideatur per illum qui eum ibi dimisit, vide tex. cum glo. in ver. Oberrauerit. in l. 3. §. Nerua filius. ff. de acqui. possi. & ibi Docto. Item si aliquis accepit equum in pascuis quia dicit se dominum illius equi, an incidat in pœnâ. l. si quis in tantâ. C. vnde vi. vide ibi gl. magnâ, verfi. quinto quid si equum. & Ang. & Doc. ibi. 49 & Bar. & Doc. in d. §. Nerua filius. §. Item si pastor conduxit animalia ad pascendum per insidiosa loca, & ea amiserit, tenetur tamen culpa casuali. qui petitorio. §. qui rem. ff. de rei ven. & ibi hoc no. Ang. qui dicit hoc esse intelligendum, quando duxerit sciente, vel saltem scire debuerit. l. quod te. ff. si cert. per. & de hoc an & quando pascor teneatur de mala custodia, & qualiter, vide text. gloss. & Docto. in l. si quis domum. alias l. Iulianus. §. imperator. cum §. seq. ff. lo. & quod no. Barto. in l. si quis ex argentarijs. §. prætor. ff. de eden. & l. si creditor. & l. quæ fortuitis. C. de pign. act. Item si est conuentum inter dominum, & pastorem de diuidendis fœtibus, qua actione sit agendum. vide l. si pascenda. 50 C. de pasc. cum ibi no. §. Item si quis est in possessione alicuius pascui, & eo tantum vtatur certo tempore anni, an per hoc retineat suam possessionem? dicas quod sic l. cetera. §. saltus. ff. de acquir. possessio. plura possent de pascuis & pastoribus dici, sed breuitatis causa ista sufficiant: quia non est proprie materia seruitutum, &c.

a Pascuis.
Pascuorum consuetudo inspicere debet. Bal. in tit. de pa. Const. an. §. mos. Roma. norum. in 3. col. verfi. & no. hoc expressum. & no. in l. j. §. deniq. el. 2. ff. de aqua plu. ar.

b Pastor.
Pastor tenetur de custodia. in Spec. de act. seu pe. §. 3. verfi. tene not. qd. si. in fi.

De seruitutibus calcis coquendæ, & arenæ fodiendæ.

Cap. X.

1 Seruitutes calcis coquendæ, & arenæ fodiendæ rusticæ esse dicantur.

2 Ius

- 2 *Ius calcis coquendæ uel arenæ fodiendæ ultra quā opus fuerit: pro fundo dominantis si promittatur, an talis seruitus constitui possit.*
 3 *Seruitutes calcis coquendæ, & arenæ fodiendæ an sint nominatæ uel innominatæ.*
 4 *Ius cretæ uel lapidis eximendi si quis habeat, an istud seruitus dicatur.*
 5 *Loca, in quibus debetur seruitus, uel ius calcis coquendæ, arenæ fodiendæ, uel cretæ, aut lapidis eximendi, quomodo nominentur.*

a Commoditas.
Cummoditas
i. i. tur respecu
us non respecu
cto fructus. l. cū
in i. & ibi Bar.
de rei uen.

ITEM ¶ dux seruitutes sunt rusticae, ut p
barur in l. j. §. in prædiis & l. ergo. ff. de ser.
rust. præd. & insti. de ser. §. in rusticorum. quo
nam calx & arena sunt de necessariis ad domū
culam in agro illius, cui seruitus debetur, faciē
dam propter fructus recipiendos. ita dicit glo.
d. §. in rusticorum. in ver. calcis coquendæ. uel
etiam quando deberentur pro alio fundo ru
stico, puta si concederetur mihi ius in prædio
tuo, ut in eo mihi liceat calcem coquere uel a
renam fodere, ut ex his fiant uasæ uel instrumē
ta, uel ganaria, uel ædificia in meo prædio, qui
bus fructus prædij mei reponantur & exportē
tur, uel quid simile fiat, quod ad culturam uel
fructum agri percipiendum necessarium sit. l.
ueluti. ff. de ser. ru. præ. & not. per Azo. in sum
ma C. de ser. §. pecoris. vers. & sic concedi po
test. Secus si deberetur seruitus pro domo &
pro fundo, ut quia diceretur seruitus urbana,
quoniam seruitus denominatur a prædio do
nantis, ut est tex. cum glo. in ver. arena l. j. ff. de
ser. rust. præd. Et quando dicatur fundus rusti
cus uel urbanus, uel seruitus urbana aut rusti
ca, uide quæ dixi. j. li. in 3. & 4. diuisione serui
tutis. Sed si ius calcis coquendæ debetur uel a
renæ fodiendæ non ad utilitatem fundi urbani
uel rustici, non esset seruitus realis, sed ius per
sonale: ut no. & gl. in d. l. ueluti. in ver. quid ergo.
& probatur in l. Mela §. fin. & ibi per gloss.
Bar. & Doct. ff. de ali. & ci. le. & not. in l. domū.
ff. de ser. l. pecorum. ff. de serui. rusti. prædio.

¶ Sed hic secundo loco dubitari potest, quid si
promittatur ius calcis coquendæ uel arenæ fo
diendæ ultra quā sit opus pro fundo dominā
tis, an talis seruitus possit constitui? Et dic quod
non. l. ergo. in fi. cum l. seq. eo. titu. & est raro,
quia seruitutes reales sunt secundum indigētiā
prædij dominantis, ut d. l. ergo. §. fin. & ita not.
Bar. in l. eadem. in §. Cato. in 6. quæ. ff. de verb.
oblig. & in l. stipulationes non diuiduntur. in
4. quæst. eod. titu. & dixi supra in d. 4. diuisione
seruitutis. vers. circa istas seruitutes. ibi, item
3 quarta est natura seruitutis. ¶ Tercio dubitatur
nuncquid istæ dux seruitutis sint nominatæ uel in
nominatæ. & glo. in l. j. §. in prædij in uers. hæc
sunt. in prin. ff. de serui. rust. præ. dicit quod sunt
innominatæ. Ego tenui supra in lib. j. in 2. diui
sione seruitutis, quod sunt nominatæ dic ut ibi
dixi. & supra de seruitute aq. ducendæ. in 3.
q. princ. ¶ Quarto quæro, quid si aliquis ha
bet ius cretæ uel lapidis eximendi, an ista sit
seruitus? dic si debetur ad utilitatem prædij ru

stici, erit rustica seruitus, si urbani, erit urbana.
Sed si non debetur ad utilitatem fundi, sed ob
aliam causam, puta ut uasæ figura uenalia face
re possit: tunc non erit seruitus realis rustica
uel urbana, sed quedam commoditas a ad si
militudinem usufructus: ut est text. cum glo. &
ibi Doct. in d. l. ergo. §. fi. & l. ueluti. ff. de serui.
rust. præ. & probatur per ea quæ dixi supra in
prin. & ideo dixi, ad similitudinem usufructus. quia
non usufructus est, ut usufructuarius habeat
omnes fructus simul, ut instituit. de usu & ha. in
prin. quod nō est in casu, in quo non habet nisi
ius eximendi cretam uel lapidem, sed si habe
ret ius percipiendi omnes fructus, tunc esset
seruitus ususfructus, arboribus. in fi. prin. ff. de u
suf. & ita not. in d. l. ueluti. uers. sed si ut uas
sa per gl. & Doct. ¶ Quinto & ultimo quæro,
quomodo uocentur huiusmodi loca in quibus
debetur seruitus, uel ius calcis coquendæ, are
næ fodiendæ, uel cretæ aut lapidis eximendi,
dic nominantur cretæ fodine, lapidicina. l. di
uortio. §. si uir in fundo. ff. de so. ma. & arenacinge,
in quib. arena foditur. l. sed hi. in prin. & ibi gl.
ff. de publicanis.

De seruitute altius tollen di. Cap. ii.

- 1 *Seruitus altius tollendi triplex esse dignoscitur.*
 2 *Seruitus altius tollendi quare est rustica, & alie*
sunt urbana.
 3 *Seruitute altius tollendi exemplum quomodo po*
natur.
 4 *Seruitute altius tollendi exemplum quomodo pro*
cedat, cum quis regulariter possit tollere domum
sua usque ad cælum, etiam si seruitus impos
ta non esset.
 5 *Cultura fauore non potest minus uentum impedire,*
ne ad alterius prædium transeat.

TRIPLEX ¶ est seruitus altius tollen
di. Vna est seruitus altius tollendi & offi
ciendi luminibus uicini. Alia est seruitus altius
non tollendi: & istæ dux sunt urbanae, de quib.
in l. j. ff. de ser. rust. præ. & dixi in primo li.
in duob. titu. Tertia est seruitus altius tollendi,
quæ est rustica l. 2. in prin. ff. de ser. rust. præ.
& ibi per glo. & Doct. & de ista loquitur rubri
ca nostra. ¶ Pro cuius declaratione primo
quæro, quare ista est rustica, & alie sunt urba
næ? dic quia seruitus denominatur a prædio
prædominantis: ut glo. in l. j. uer. arena. de seru.
ur. præ. & dixi in tit. precedenti, & ideo quando
seruitus altius tollendi uel non tollendi debet
tur prædio urbano, appellatur urbana, & ita p
cedunt dictæ dux rubricæ primi libri. Quando
uero debetur rustico, nominatur rustica, quia
prædio rustico sit, puta quia est prædium uel
nulla. l. plenum. in prin. de usu & habi. & ita de
bet intelligi ista rubrica, ut uult d. l. 2. in prin.
gloss. in fi. ¶ Secundo quæro, quomodo po
natur exemplum in hac seruitute altius tollen
di?

diū dic potest poni domucula gratia fructuum parata, quam ille cui debebatur hæc seruitus, volebat alius tollere. & officere prædio vicini. l. eo iure. §. stabula ff. in quibus caus. pign. tac. contra & ita vult glo. in d. l. ij. in princip. ¶ Tercio quero quomodo hoc exemplum possit procedere, cum quis regulariter possit ædes suas vel domum alius tollere vsque ad cælum, etiam si non sit imposita seruitus. l. imperatores. & l. cū eo. ff. de ser. vrb. præ. & l. qui luminib. & ibi per gl. & Doct. eo. tit. & l. alius. & l. si ædibus. C. de ser. & aqua ergo seruitus non videtur posse locum habere, quia res sua, & ius suum nō potest sibi seruire. l. in re communi. & l. si quis ædes. & l. nemo in m. ff. de ser. vrb. præd. & l. uti frui. in prin. ff. si usufructu pe. cum simi. dicendum est secundum glo. in d. l. ij. in prin. quod in prædijs vrbis est libertas: quia potest quis regulariter alius tollere & ita procedunt iura præallegata. Sed in prædijs rusticis est seruitus posse eleuari altius, quia ubi non esset imposita seruitus altius tollendi, & officendi prædio vicini, non posset altius tolli propter vtilitatem segetum. l. fin. in fi. C. de ser. & aqua. ¶ Et ratio dubitandi potuit esse, quia fauore culturæ non potest vnus impedire ventum transire ad prædium alterius. d. l. fin. in fi. Et ideo videtur hoc esse introductum pro public. vtilitate, & non posse alio pacto expressè contrahentium aliter disponi, & nec patet, videtur licet per illam l. 2. in prin. secundum primam l. 2. quam etiam ibi Pau. de Cast. tenet in d. l. fin. in fi. Vel secundo potest dici, quod ista seruitus locum habeat, qñ primus actus fuerat, ut deberet altius tollere, qñ altius ædificare de necessitate est seruitus: sed de voluntate est quædam libertas. & ita declarat glo. in d. l. 2. de quo vide quæ suprà dixi in lib. i. in tit. de seruit. altius tollendi. ubi declarauimus quomodo potest esse vtilis hæc seruitus. Vel tertio potest dici secundum eandem glo. quod hæc seruitus intelligatur, quando quis habet potestatem altius tollendi in fundo vicini rustico. quia tunc in alieno ius seruitutis constitui potest, & hanc tanquam veram sequitur Flor. in d. l. ij. tamē prædicti tres intellectus recte possunt procedere secundum quod suprà declarauimus. cætera circa hanc materiam vide in duob. tit. de seruit. altius tollendi, & altius non tollendi. & quod no. in l. fin. §. fin. C. de ser. & aqua.

De seruitute cloacæ. Cap. 12.

1 Ius cloacæ amittenda quod sit.

2 Seruitus cloacæ fundo rustico quando debet dici.

3 IUS ¶ cloacæ amittenda est in l. ius cloacæ. ff. de ser. secundum gl. ibi. per l. 2. in prin. ff. de ser. rusticor. prædiorum. quæ verba intelliguntur de prædio rustico dominantis. gloss. optime dicit. Sed si intelligeretur de prædio seruientis, deberet addi, de fundo vrbano seruitutem de-

bentis rustico fundo, ut eadem gloss. in d. l. ij. in versicul. domum. in ij. lectur. & viroque modo dicitur seruitus rustica, ex quo debetur fundo rustico, quia seruitus debetur à prædio dominantis. l. j. cum glo. in ver. arena. ff. de seruit. vrbano. prædiorum. & dixi in tit. præceden. in j. questio. & ideo si seruitus cloacæ deberetur fundo vrbano, diceretur vrbana. de qua dixi suprà in j. tit. in tit. de cloacis. ¶ Sed si quaeritur quando dicatur seruitus cloacæ debeturi fundo rustico. dic quod quandoque licet per vicini domum habere cloacam. d. l. ij. in prin. ad quam cloacam coloni agri mei propter necessitatem sui corporis accedunt, quod agro meo expedit: ideoque dicitur rustica seruitus, ut dicit gloss. in d. l. ij. in versicul. cloacam. Et ita potest intelligi d. l. ij. & d. l. ius cloacæ. Sed quando deberetur seruitus pro purgando fundo vrbano: tunc diceretur seruitus vrbana inspecto fundo dominantis cui seruitus debetur, & quia ista materia cloacæ fuit examinata suprà in l. lib. in tit. de cloacis, & plenius suprà in tit. de aqua ductu. in ultim. questio. prin. vers. ut ile & conuenienter etiam subicere. vsque ad finem. & aliquid supra de seruitute vie, in xxxvi. & ultim. questio. ideo nō expedit hic aliter declarare & c.

De seruitute prætorii uel prorecti. Cap. 13.

1 Prætorium vel prorectum habere licere in fundo, quæ seruitus esse dicatur.

2 Prætorium quid proprie dicatur.

3 Prætorium, quod alius prorectum dicitur quid sit.

1 EST ¶ etiam seruitus rustica prætorii vel prorectum habere licere in fundo, ut ibi recipi possint coloni agri mei. l. 2. cum gl. in ver. prorectum. ff. de seruit. rusticor. prædiorum. ¶ Prætorium autem dicitur locus, in quo paterfamilias residere solet, & merces & species tanquam in horreis retinere. C. de offic. recto. prouin. l. nulli. & sumitur hoc ex eo, quia prætorium solet dici locus, in quo prætor reddit iura, ut dicit glo. in l. plenius. in prin. ff. de vfu. & habi. Si igitur alicui licet in fundo vicini prætorium habere, in quo sui coloni, siue ipse aut sua familia possint residere causa sui fundi rustici, dicitur seruitus rustica. ¶ Prorectum vero, quod aliàs proiectum dicitur, est illud quod ita prouehitur, ut nunquam remoueatur, qualia sunt mæniana. l. malum. §. si prorectum ff. de verbor. signifi. & l. quemadmodum §. si prorectum. ff. ad l. Aquil. & l. si duo. §. item videamus. & §. Labeo ff. de vfu. cum ita non sit licitum prorectum super solo alterius facere, vel habere in fundo vicini pro vtilitate fundi rustici, dicitur seruitus rustica. de qua loquitur l. 2. de seruitut. rusticor. prædiorum. Et ista rubrica declaratur per ea quæ dicta sunt in titulis proxime allegatis.

2 Ius cloacæ. Cloacæ meæ vsus, an pōt impediri per te, cui de spe. de caut. poss. §. 3. in fi. & §. 4. versic. sed nunquid. & cloacæ mater vide in tit. ff. de cloac. per totū.

O De

De seruitute innominata.

Cap. 14.

- 1 *Seruitutes innominatae quae dicantur.*
 2 *Seruitutes quae per quatuor elementa versantur.*

P O T ¶ Urbanas seruitutes quae nominatae dicuntur, domum primo libro figurauimus, ut ex ea ceterae seruitutes urbanae, quae nominatae non reperiuntur, intelligi possint. Nunc vero consequens in hoc libro secundo declaratis rusticis seruitutibus nominatis, alium ordinem adhibeamus, quod alio modo reperiuntur facile & haberi & intelligi possint. ¶ Has autem cum circa praedia tantum rustica versentur, per quatuor in primis elementa, terram a scilicet, aquam, aerem, & ignem, quantum ad rem pertinet, breuiter ordinandas esse constitimus, ita ut facilius unusquisque inquirere ac percipere poterit, quando fundo rustico seruus debeat, quando illis etiam quatuor elementis nullo iure seruitutis prohibente libere uti valeat.

a Terram.
 Terra quantum distat à loma & quantum sit circuitus eius, ponit Pini na hifto. li. i. non de claro, quia non est materia iur.

De seruitute terrae Cap. 15.

- 1 *Seruitutes terrae quae sint, & quibus imponantur.*
 2 *Religiosi si concedant ut in aliquo loco sepulchrum facere possint, & ibi sepeli. & exequantur, si postea cum eis conueniam ne sepeliam nisi usque ad certum numerum, & quod non possint ubi monumentum cum lapidibus, nisi usque ad certam mensuram excurrere, an talis conuentio valeat.*
 3 *Fundum si quis habuerit, per quam solebat ire ad casam fundi sui, & ipsum alteri legauerit, an si legatarius sibi fundum legatum petat, haeredes excipere possint seruitutem dicti casae debere.*
 4 *Casa quid proprie dicatur, & quid capanna.*

Q U I A primum apud nos elementum est terra, ideo prius de ipsa in genere videamus, postea specialiter de quibusdam seruitutibus terram concernentibus declarabimus.

- 1 ¶ Primo & in primis sciendum, seruitutes huiusmodi imponi posse, ut boues, per quos colitur fundus, in vicino agro pascatur. & ita Nera. lib. ij. membranarum scribit, ut Vlpia. refert in l. iij. in prin. ff. de ser. ru. prae. de qua dixi supra in tit. de ser. iuris pascendi. Item ut fructus vicini in villa cogantur, coacti quae habeantur, & ut pedamenta ad vineam ex vicini praedio sumantur, & vicino, cuius lapides fundo tuo imminuant, id est, sint iuxta agrum tuum ex parte superiori, posse te cedere ius esse, terram in fundum iacere, saxa posita habere, & in titulum lapides proouoluantur, ibique positi habeantur, iudi quae exportentur, haec omnia habetur in d. l. iij. in prin. Item potest constitui seruus in d. l. iij. in prin. ceteraque legumina exprimenda utendi, & habenti praedium rusticum pro eo constituitur. l.

Mora. §. si. cum gl. & Bar. ff. de ali. & cib. leg. Itē seruus rustica constitui potest, ut syluæ cedug, & pedamenta vineis nō desint, si causa fundi rustici dominatus fiat. Item & Marianus probat seruitutem talem constitui posse, ut tugurium mihi liceret habere in tuo, etiam si habebam pauci seruitutem, aut pecoris appellendi, ut si hyems ingruerit, habeam quod me recipiam: ut si fuerit constituta seruitus propter coequentes agrum meum, quatenus in tugurio agri tui recipiantur, ut est tex. cum gl. in ver. habeat. l. veluti. ver. item. syluæ. ff. de ser. ru. prae. Item seruitutes praediorum tam in solo, quam in superficie imponi possunt. l. iij. ff. de serui. quod declara, ut ibi, per gl. & Doc. Item seruitutes rusticorum praediorum, etsi corporib. accidunt, incorporales tamen sunt, & ideo non viciantur. l. seruitutes praediorum. in prin. eo. ti. caueri autem ut ad certā altitudinem monumentum edificetur, nō potest: quia id quod humani iuris esse desinit, seruitutem non recipit. Item nec illa quidē seruitus consistere potest, ut certus numerus hominum in vno loco humetur. l. iij. quae incipit. caueri. ff. de communia. prae. & ideo dicit ibi Paul. de
 2 Cast. per illum rex. ¶ si religiosi concedant in aliquo loco, ut possint facere sepulchra, & ibi incipi sepelire: si postea conueniunt cum eis, ut iō possint sepelire, nisi usque ad certum numerum, & non possint ibi extruere monumentum cum lapidibus, nisi usque ad certam mensuram, ista conuentio non valet, & potero sepelire quot uolā, & etiā ornare sepulchrum lapidibus, prout decet. l. i. §. interdictum. ff. de mor. infer. & ibi etiā Pau. hoc vult. C. de reli. & sumpt. fun. non obstat contradictione illorum in religiosiorum. sed si vellem edificare vltra decentiam possem prohiberi. argu. l. si cui. ff. de serui. ¶ Sed in specie nunc quaeritur de casis, si quis habet fundum per quem solebat ire ad casam iunctam fundo, & ipsum alteri legat, an si legatarius petat fundum sibi legatum, possint haeredes excipere seruitutem debere dictis casis, ut sic possit ire per illum fundum ad dictas casae. Et videtur quod non: quia nulla seruitus fuit ante mortem testatoris, quia res sua nemini seruit. l. in re communi. ff. de ser. vr. prae. cum simi. Nec post mortem videtur seruitus aliqua debere, ex quo non fuit per testatorem imposita, quia res praefertur liberar, ubi seruitus imposita non reperitur. l. alius. & l. si adibus. C. de serui. Tamen dicendum est contrarium, ex quo testator legauit proprietatem fundi, per quem ad casae illas solebat venire: ut l. testatrix in prin. ff. si fer. ven. & probatur in l. si fundum sub conditione. §. qui fundum. ff. de le. j. & l. si in prin. ff. de ser. ur. prae. & per Bart. in l. j. ff. de ser. leg. ubi omnino est videndum de hac materia. ¶ Quae autem dicatur casa, Bal. in c. 2. si duo fratres in eadem casa in titul. de fra. de no. benefic. inue. dicit, quod est vulgare tralicum, & solet dici a cadendo, quando est quedam domuncula, sed nunquid capanna dicatur casa, siue domus? dicit Bal. ibi recurrendum esse ad vulgare: nam illud quod communiter homi-

homines dicunt, in vulgari est inspiciendū: pro
prie tamen non dicitur, domus, quia non con-
sistit ex pariete & ex tecto. ff. de usucap. l. cum
quis & les. quæ dicit esse ad statum. sed vide
gl. insti. de re. h. §. j. in ver. utilis. quæ declarat,
quæ dicatur capanna.

De tugurio. Cap. 16

- 1 Tugurium in fundo alieno facere an licitum sit.
- 2 Tugurium quid dicatur remissive.

TUGURIUM ¶ an sit licitum in fundo alie-
no fieri. Sic quod non regulariter. l. quæ
admodum. §. si prote. ff. ad legē Aquil. & l. qui
vicini. §. qui ad ianuam. ff. quod ut aut clam.
nisi sit imposita servitus. l. ueluti. de serui. rust.
præd. & si fiat non imposita servitute, potest
propria auctoritate domini fundi destrui: ut d.
§. si prote. cum. & §. qui ad ianuam. quod not.
sepe quando in locis, ubi sunt pastua, contendi-
tur de possessione vel quasi, partim faciunt tu-
guria aut calas, ut sub eis stent pecorarii sui,
vel coloni, vel fructuarii: quia si fiat in fundo alte-
rius, potest dominus propria auctoritate & im-
pune destruere per dicta iura. ¶ Et quid sit tu-
guriū, vide l. tugurij. ff. de verborum signifi-
catio.

De cultura terrarum.
Cap. 17.

- 1 Vicinus loci privati superioris si ita per sulcos ara-
verit, atque per portas, ut ad inferiorem fundum
aqua veniat, an possit, an vero aqua arcenda in
iudicio cogi possit, ut in alteram partem arat.
- 2 Opus si quispiam arando faciat, ex quo aqua pluvia
vicini nocere possit, si alter fundus coli non
poterit, ad actionem aquæ pluvie arcendæ non te-
netur.
- 3 Sulcos vel fossas si quispiam in vicini inferioris dā-
num seu ex latere facere possit, dato quod non
possit, quomodo ei succurratur.

DE CULTURA TERRARUM breuiter quædam di-
camus. ¶ Vicinus loci superioris prout ita
arabat per sulcos atque per portas, ut ad infe-
riorem fundum aqua veniret, quælitum est an
possit. An vero aqua arcenda iudicio cogi pōt,
sic ut in alteram partem araret, & ne sulci vici-
ni inferioris agrū spectarent. Respondendū
est, dominū fundi inferioris non posse facere,
quominus agrum suum superiorem vicinus
quemadmodum vellet, araret, ut est tex. in l. vi-
cinus. in prin. ff. de aqua plu. arc. ¶ Ex quo not.
secundū Bart. ibi, quod l. si arando aliquis opus
faciat, ex quo aqua pluvia nocere possit vicino
si aliter fundus coli poterat, non tenetur adio-
ne aquæ plu. arc. Sed si alio opere fundus pote-
rat coli, tenetur de actione, & ita intelligat ver-
sicu. sequens, sed si quos, secundum Bar. & Io.
de Imo. ibi. Gloss. autem habuit alium intelle-

ctū, videlicet, ut lex, vicinus in prin. intelliga-
tur, & quando sulci erant nocenti fundo vici-
ni inferioris, si nō animo nocendi facti sunt, sed
causa agri colendi: est ratio, quia naturaliter fū-
dus inferior debet seruitutem superiori, ut a-
quam recipiat l. j. §. si. cū l. seq. ff. de aqu. plu. ar.
& ideo si dominus superior nō posset bene co-
lere fundum suū sine sulcis aduersarij, sibi li-
citum est eos facere, ut ibi. & l. j. §. de eo oper.
eo. tit. Sed aliter quod loquitur quando vici-
nus habebat fundū ex latere, & faciebat sulcos
ex transuerso animo nocendi fundo vicini, &
non propter necessitatem, vel utilitatem cultu-
re vel aliter. & tertio pōt intelligi illa l. vici-
nus. secundum Pau. de Cast. quia aut quis facit
sulcos apertos aratro ad seminandū, & pōt face-
re sicut vult, siue per longum, siue per transuer-
sum. ita loquitur l. vicinus in prin. Aut quis
vult facere hos non causa seminandi, sed cau-
sa aquæ retinendi, qui dicuntur sulci aquarij.
& tūc distinguit: Aut si illis nō poterat ager
coli, & idē. Aut ibi poterat, & tūc secus: & ita
loquitur uerbi sed si quos. probatur in l. j. §. eo
opere. eo. tit. quod sit causa agri colendi & fru-
ctus colligendi quicūq; illi sunt, siue frumen-
tū, siue alijs fructus, siue opus fiat aratro, siue
alio modo: ut est tex. cū gl. & in d. §. de eo ope.
§. se. & §. Labeo. ¶ Sed quid si uult quis face-
re sulcos, uel fossas, in damnum fundi vicini infe-
rioris, seu ex latere, & casu qd nō possit, quomo-
do ei succurrere dicitur aut iam fecit. & aqua in-
cepit decurrere, & potest ipsum cogere ut re-
pleat sulcos uel fossas. & si nō replet, cōdēnari
debet ad interfectū. l. vicinus. uer. sed si quos.
Vel pōt iudex iubere ut caueat de dā. infec. l.
hactenus. §. si. eo. ti. Et etiā manu militari pote-
rit repelli ad demolendū, & ad planandum o-
pus. l. qui restituit. ff. de rei uen. & l. stipulatio
§. si. ff. de nō ope. nū. & no. glo. in d. l. vicinus.
in uer. condemnari. Aut vicinus fecit opus, &
aqua per fossas nōdum fluxit: & tūc similiter
pōt per iudicē cogi ut repleat & est ratio quia
in illa actione aquæ plu. ar. uenit dānum futu-
rum. l. supra iter. §. officii. & l. hactenus §. pe.
eo. tit. nec inspicitur si nocuit aqua, sed si no-
cere potuit, ut dicit glo. in d. l. vicinus. in fine.
in uerbo nunquam fuisse. & l. j. §. 2. eo. tit.

De seminatione plātarū Ca 18.

- 1 Fundo suo unicuique seminare herbas, & arbores
plantare, uites putare, &c. licitum est.
- 2 Aqua dulcis seruitutem per fundum tuum ad fun-
dum meum si mihi debeas, non poteris in fundo
tuo fodere vel aliud facere per quod aqua corru-
patur.
- 3 Fundi sui in finibus au alieni plantare licitum sit:
& si radices in vicini fundum intrauerint, vel
frondes aut rami protendantur, an vicinus eas pro-
pria auctoritate incidere ualeat.
- 4 Glans ex arbore tua si in fundum meum ceciderit,
an tibi ipsam auferre liceat, & si prohibea,

O 2 qno

2 Vicini. Vici-
nus potest a-
quam uenientē
ex fundo, uel te-
cto uicini, in-
currē uel fundū
suum retinere &
depellere, & si
ibi nocet. Pau.
de Cam. L. quo-
rit. la. i. de ser.
& supra. per
Barto. Cap. de
ser. ur. c. xij. ca.
xlvj. & c. lxxij.
& seq.

quo interdicto teneat.

- 5 Glandis appellatione an omnes fructus contineantur.
- 6 Glandem tuam, qua in fundo meo cadit, si pecus meum comederit, qua actione teneat.
- 7 Hortum vicinus qui certo tempore pratum irrigare solebat, si pratum fecerit, et si diuinaque postea irrigatione vicino nocere coeperit, quid iuris.

2 Plantare.
Seruitus altius
non tollendi
non rumpitur
per plantatio-
nem. roris, se-
cus vero si in
seruitute lumi-
nibus officia-
tur. l. edificia.
& in l. si arborē
in prim. eo. titu.

POST QUAM de cultura terrarum dice-
re incipimus, consequens est ut de semina-
tione plantarum, putatione, & infertione ali-
qua dicamus. Et primo sciendum est regulari-
ter quem posse in fundo suo seminare arbores,
herbas plantare, & vites & arbores putare, &
alia huiusmodi facere: quia in re sua quilibet
moderator est & arbiter. l. in re mandata. C.
mand. & nemo potest prohiberi uti sua re quocum-
que modo voluerit: imo si voluerit, potest agere
actione iniuriarum l. actio. §. si. ff. de iniur. & l. q.
pendē. vindemia. nisi probetur seruitus impo-
nenda. l. altius. & l. si arboribus. C. de fer. not. Bal. in c.
2. in tit. si de feu. fue. controuert. in uis. feu. & c.
ceterum. de iudi. & Anton. de But. in c. nimis.
extra de iureiur. Et ideo sequitur ex hoc, quod
si mihi debes seruitutem aqueductus per fun-
dum tuum ad fundum meum, uel hoc anno duxi
aquam per fundum sine vicino, non potes in illo
fundo tuo fodere, ferere, succidere, putare, & di-
ficare, uel aliud facere per quod aqua inquinetur,
vitietur, corrumpatur, deteriorue fiat: & si
hoc fiat, teneberis interdicto de aqua quotidiana.
& estiuā. ut est text. in l. j. §. Labeo putat. ff. de
aqua quotidiana & aestiuā. Sed circa plantatio-
nem arborum queri potest, an sit licitum alicui in
suo arbores plantare, & in finibus fundi sui: &
si radices intrent fundum vicini, uel frondes aut
rami protendant supra fontem vicini, an uici-
nus possit eas propria autoritate incidere, & si
fructus arboris nec ceciderunt in fundum ui-
cini, vide de his omnibus que plene dixi supra
in j. lib. in tit. de arboribus. & in tit. de ter. ne lu-
minib. officia. in 4. q. 1. Quibus adde, si glās
ex arbore tua in fundum meum ceciderit, & extra,
licet est tibi tertio quoque die auferre illam,
& si prohibeam, teneor interdicto de glande le-
genda, & appellatione glandis omnes fructus
continentur: ut l. unica. & ibi glossa Bart. &
Doct. ff. de glande. & l. Iulianus §. glans ff. de
exhi. Itē si non parior te tollere glandem, teneor
ad exhibendum, quemadmodum si tuā materiā in
agrum meum delatam tibi auferre non patiar. d. l.
Iulianus §. glās. Item si immisso pecore, depa-
sco glandem tuā, quā in fundo meo cadit, si dolo
malo pecus immisi, ut glandem comederet, te-
neor ad exhibendum: ut d. §. glās. & et actione
in factum agere poteris. l. qui seruanda. §. glās.
ff. de praescri. verbis. De irrigatione aliquid di-
camus, & si vicinus qui hortum solebat certo
tempore irrigare pratum illic fecerit, coepitque, af-
sidua irrigatione vicino nocere, ait iuriconsul-
tus, neque damni infecti, neque pluviae arcen. eū
reueri actione, nisi locum complanauerit, eoq;

tacto citius aqua ad vicinum peruenire coepit,
ut est rex. no. in l. apud Trebatium. §. si vicinus
ff. de aqua plu. arcen. & hoc intelligit secundum
glossam ibi, quando in alieno aliquid facere tenere-
tur. l. si quando. in ff. si fer. uend. & ibi hoc ēē
vult glossa. Sed Pau. de Cast. intelligit illum §. si vi-
cinus non alter fundum poterat colere: alioqui
teneretur. l. j. §. de eo opere. de aqua plu. arcē.
Vel secundum Ioan. de Imo. ille §. si vicinus in
telligitur quod ille qui habet seruitutem ad-
uam possit aquam ex fundo vicini ad suum du-
cere causa irrigandi, ex quo fuit simpliciter co-
stituta: trahitur etiam ad pratum quod sit in eo
de fundo. arg. l. si seruitus. ff. de fer. urb. pra. nisi
locus complanetur, ex quo aqua citius decur-
rat, ut in fin. illius §. & adde quā plene dixi su-
pra de seruit. aqueductus.

De sterquilatione. Cap. 19.

1 Sterquilatio quid sit, & breuiter totam eius ma-
teriam remissive.

2 De sterquilatione et uide textum cum glossa
in l. si quando. §. si. & quod ibi non si ferui.
uendi, & quā dixi in primo libro, in titulo de
sterquilatione.

De messe & vindemia. Cap. 20.

1 Messē uel vindemiam cuiuslibet domino uel colo-
no in fundo suo facere licet, prohibens autem in
iniuriarum actione teneatur.

2 Statuta si dictauerint, ne quis possit vindemiare
uel messē facere etiam in suo, nisi certo tempo-
re, uel ut colonus partiarum non possit incidere
messē, nisi praesente locatore, uel nisi noti-
ficatione sibi facta, quibus casibus seruanda es-
sent.

3 Fundum alienum an cuiuslibet ingredi liceat, &
nuas uel spicas colligere.

1 De messe et vindemia colligenda, quod
licitum cuiuslibet domino uel colono mes-
sem & vindemiam in fundo suo uel sibi locato
facere, & pro libito voluntatis: & si ab aliquo
prohibeatur, potest agere actione iniuriarum. l.
qui pendente vindemia. ff. de act. emp. & l. iniu-
riarum actio. §. si quis prohibeat. ff. de iniur. nisi
ex forma statuti uel consuetudine seruaretur co-
trarium. Quāto, in quibusdam locis sunt statuta
ne quis possit vindemiare uel messē facere et
in suo, nisi certo tempore: & ratio statutum
forte fuit, ne ante tempus domini colligerent p-
prias, & postea accusarent saluarios de dāno
dato uel nisi forte in mistrameto locationis co-
tineatur, ut uel colonus, uel partiarum non pos-
sit messē incidere, nisi praesente loca. uel salte-
m nisi prius sibi facta notificatione: quibus casu-
bus conuentiones uel statuta seruanda essent.

4. omnes

Omnes populi, de iure & iure. & l. i. ff. de pos.
 3. ¶ Se l. nunquid sic licitum est ingredi fundum alienum & vas colligere vel spicas? dic quod de iure licitum est comedere, & non exportare & continere spicas, sed non mittere salcem de conse. di. v. stipulas. & no. gloss. j. di. omnes leges in ver fas est. & communiter sunt statuta providentia circa hoc, & de consuetudine servatur etiam illud ius diuinum, veruntamen si antequam quis ingrediatur fundum alienum, prohibearur a domino, ingredi non poterit. l. iniuriarum actio. §. si ff. de iur. & l. diuus. ff. de ser. ru. præd. & propterea dicitur d. c. omnes leges ire per agrum alienum fas est, ius non est. id est, fas est domino non prohibente, ius non est prohibente domino, ut ibi not. & adde quæ dixi supra de ser. itine. in p. q. prin. & vide tex. cum glo. in l. per agrum C. de serui.

De aucupatione. Cap. 21.

1. Aucupari, vel venari in fundo alieno licitum est et de consuetudine usurpatur, si tamen dominus volentem ingredi fundum suum causa venandi, vel aucupandi prohibeat non erit licitum.
2. Venando vel aucupando in fundo alieno si quispiam aliquid ceperit, an domino fundi restituere teneatur.
3. Venator an in fundo retineri possit, ut reddat quod percipit.
4. Bestia fera si in laqueum alienum reperiatur, an occupantis erit.
5. Bestiam feram si vnus vulneret, & alius capiat, cuius erit.
6. Lupus, vel miluus, vel accipiter, vel canis si acciperit neminem, vel pecudem, vel aliud animal vniu. et quidam tertius surreperit de ore lupi, milui, accipitris, vel canis, an priori domino id quod acciperit restituere teneatur.
7. Accipitrem vel falconem cum sonaleis argenteis in pedibus iunctis si quispiam acciperit, an priori domino restituere teneatur.
8. Retia seu laqueos tendere, aut qualibet alia instrumenta ad capiendas nequissimas, an licitum sit.
9. Nobiles & milites privilegiati sunt, ut cum canibus & aucibus venentur.
10. Venari cum armis an licitum sit.
11. Venatio clericis et monachis an, et quando licita sit.
12. Fossas, aprorum versus in q. capiendos, an causa facere, an licitum sit.
13. Fossata siue fossæ, quæ sunt inter viam publicam, et fundum primatum, cuius esse debeant.
14. Sepes in finibus fundi sui, an facere licitum sit.

1. **AUCUPARI** ¶ autem, vel venari in fundo alieno licitum est, & de consuetudine usurpatur, si tamen dominus volentem ingredi fundum suum causa venandi, vel aucupandi prohibeat, non erit licitum: ut est casus in d. l. iniuriarum §. si. & d. l. diuus. cum gl. & l. iij. §. plane. ff. de acquir. re. do. & inst. de re. di. §. feræ. ver. plane. ¶ Sed quid si vnus in alieno ve-

nando vel aucupando aliquid cepit: an teneatur restituere domino fundi? glo. format istam q. in d. l. diuus. & ibi firmat quod non, per tex. in d. §. feræ. & l. si. §. & sed cum. C. de fur. & idem tenet glo. in d. §. Sed gloss. in d. §. feræ. inst. de re. di. §. plane tenet contrarium: sed communiter primæ glo. tenetur. & dicit Angel. in d. l. diuus. quod gaudent nobiles & principes, quod possint venari in fundo alieno. & est ratio, quia solus ingressus est prohibitus, non captura. d. §. feræ. cū alius supra alleg. Aliqui concordant dictis gloss. vt gl. d. §. feræ. & procedat in casibus post prohibitionem. Sed dicit Flor. in d. l. diuus. quod ista concordia non est iusta: quia privati prohibitio non impedit translationem domini. l. ea lege. de condi. ob. causam. l. si ita quis §. si ea lege. ff. de verb. ob. no. Bart. in l. qui absenti. ff. de do. Vnde Flor. in d. l. diuus. aliter concord. videlicet aut fundus consistebat in venatione, & vel aucupatione tunc si quis ibi venetur, vel aucupetur domino prohibente, non facit captum suum, ita intelligatur glo. d. §. feræ. Aut non consistebat in venatione vel aucupatione: & tunc captus efficitur capientis & ita procedant alie glo. contrarie pro hoc allegat l. venationes. ff. de vfuca. & l. usufructuarius ff. de vfu. & per illa duo iura apparet, quando venatio sit in fructu & debeat usufructuario. ¶ Sed insurgit aliud dubium circa prædicta, an possit venator adhuc in fundo retineri, ut reddat quod percipit. & glo. §. feræ. inst. de re. di. videtur sentire quod sic. d. l. diuus. dicit quod non, per d. §. feræ. in l. i. §. j. ff. de acquir. re. do. & in aut. vt nulli iudi §. si. autem sed ager actione iniuriarum, si intravit eo prohibente. l. iniuriarum actio §. si. ff. de iur. & idem vult glo. l. iij. §. j. ff. de acquir. re. domi. & ista opinio est vera, quam tenent Cyn. Bar. in l. j. §. omnia eod. tit. & Ang. in d. l. diuus. qui dicit hoc esse not. quia iam vidit de facto in persona vnus nobilis de Odontibus de Perulio, qui pro apris & capreolis nemus alienum intravit domino prohibente, & multas venationes cepit: omnis enim venatio pertinet ad eum, & nulla violentia per dominum fieri potest: sed tantummodo actione iniuriarum contra eum agi poterit volenti ingredi fundum manu resistere. l. quemadmo. circa princ. ff. ad l. Aquil. & no. gl. in l. iij. §. plane. ver. iure prohiberi. ff. de acquir. re. do. ¶ Sed quid si fera bestia reperiatur in laqueum alienum? dic quod licet occupantis. l. in laqueum. ff. eod. ti. Et ideo quod in laqueo meo detinetur, non efficitur meum: nisi illud manu capiatur ibi. & ita tenet ibi Bart. in princ. In his tamen seruanda est consuetudo loci, vel statuti, si reperitur, aliter tenendum est, quod supra dixi, quia diximus quem posse ingredi fundum alienum, maxime causa venandi, & aucupandi, quæro an hoc possit iure seruitutis, vel iure cuiusdam facultatis a iure communi concessæ, potest ingredi, & propter hoc licet quis pluries iuerit per fundum alienum, non tamen censetur iuisse iure seruitutis, nisi iuerit per xxx. dies infra annum. & semper potest prohiberi, ne vadat, sed

O 3 postquam

a Venari me.
 Venatio dicitur
 ars nequissima.
 lxxxvj. dist. qui
 venatoribus.

a Venatio.
Venatio dicitur
a nequissima.
lxxxvi. dist. qui
venatoribus.
b Licita.
Venatio prohi-
bita est tempo-
re quadragesi-
mæ & diebus re-
iuniorum. gloss.
lxxxvi. dist. inc.
g venatoribus.

postquam iuit per xxx. dies, cõsetur eis in quali
possessione seruiculis, in qua est defendendus,
per tit. ff. de itin. actus pri. quousque actum fue-
rit confessoria vel negatoria, vt l. j. in princ. §. j.
suprà eo. et dixi plene suprà de ser. tit. in viti.
q. prim. Sed in his quæ non solent competere iu-
re facultatis, sufficit semel aliquid fuisse gestu
sciente & patiente domino, vt dicatur fuisse in
quasi possessione seruiculis, ut l. j. §. hoc interdi-
ctum. ff. de aqua quo. & æsti. & not. in c. cum ec-
clesia sutrina. extra de cau. pos. & proprie. & ita
vult Paul. de Cast. in d. l. diuus. suprà de ser. rust.
5 præd. † Quid si quis vulnerat feram, bestiam,
& alius caput, cuius debet esse? dic capientis, vt
instituit. de re. di. §. illud. & l. naturalem. §. illud.
6 ff. de acquien. re. do. † Et quæstio quotidiana,
si lupus, vel miluus, vel accipiter, vel canis acce-
pit autem, vel pecudem, vel aliud animal unius,
& quidam tertius accepit seu arripuit de cani-
bus vel de ore lupi, aut milui, &c. an teneatur
restituere id, quod recuperavit priori domino.
dic quod sic, vt est tex. not. ff. de acquirend. rer.
7 do. l. Pompon. in fin. † Sed pone aliam quæst.
pulchram, quidam accepit accipitrem, vel falco-
nem cum sonaleis argenteis in pedibus iunctis,
an teneatur restituere priori domino? Vide con-
siliu Bar. quod incipit, omnimodo cum fuisset
venatum. aliàs dicitur tractatus de falcone edi-
tus per Bar. quem habeo in consiliis consil. cxxj.
8 vbi plene vide. † Nunquid autem sit licitum
tendere retia seu laqueos, aut alia quælibet in-
strumenta ad capiendas venationes? dic quod
non, nisi ad vrsos, apros, & lupos capiendos, ut
est tex. in c. nemo etiam retia. in tit. de pace ten.
in vti. seu. qui tex. variis modis intelligitur. Nā
quidam intelligunt solum in possessionibus im-
peratoris. ar. l. 2. cum ibi not. C. de noxa. Sed ista
lectura notabiliter seuatur per l. foueas. ff. ad l.
9 Aquil. † Tertio modo alii intelligunt, quod im-
perator hoc statuit, & sit privilegium militis, &
nobilitum, qui cum canibus & auibus venantur.
vt tales habeant solatium, ut alii inferiores ru-
fici non possint venari, nisi ad apros, vrsos, &c.
sicut sunt statuta Ferrariæ. nec congruit tituli.
cõtra l. imperatores. ff. de in diem addic. & ideo
Iac. de Alua. dat quartum intellectum, quia mul-
toties ex talibus venationibus factis in alieno,
domino prohibente, oriuntur rixæ & iniuriæ,
quia armata manu dominus volentes ingredi
potest prohibere, vt no. glo. in l. 3. §. plane. ff. de
acquir. rer. do. ex quibus de facili potuisset per-
ueniri ad violationem pacis. de qua loquitur il-
le tit. de pac. te. ideo imperator prohibet expres-
se, ut nemo in alienis agris possit venari inuico
domino, nisi ad apros, vrsos, &c. quasi velit q. si
quis contrà faciat debeat puniri inquam tur-
10 baror pacis, ut eo. tit. §. si quis autem. † Potest
etiam quinto modo intelligi ille §. quia in cap.
præced. induxerat imperator prohibitionem ar-
marum, & quia in venationibus portantur ar-
ma, dubitabatur, an sit licitum venari cum ar-
mis. & dicit quod non, nisi ad ista animalia peri-
culosa, & quicquid dicant de laqueo & reti, ta-

men intelligas quod in prædictis venationibus
sunt necessaria arma, & hoc videtur sentire Iac.
de Ardezone, de Verona, in sua eleganti summa
feudorum, in tit. de pac. te. & Iac. de Alua. sequi-
tur eum in d. c. in nemo retia tu autem coniugas
quartum & quintum intellectum, & habebis ve-
11 ritatem. † Quotuplex autem sit venatio, &
an, & quando sit licita b maxime clericis mo-
nachis, vide glo. ordi. lxxxvi. dist. qui venato-
ribus donare. & ibi text. & cap. i. extra ne cle-
ric. vel mona. & capitul. 1. & 2. extra de venato-
re. vbi bene not. & adde quod in iurinis scriptu-
ris penitus non inuenimus sanctum aliquem ve-
natorem, piscatores inuenimus sanctos, ut dicit
beatus Hieronymus in psal. c. & habetur xxxvi. dist.
Esa. & xxxiii. dist. quorundam. & no. Ang. in l.
diuus. ff. de ser. ru. præ. tamen non allegat dicta
iura. & ratio ponitur per gloss. in d. ca. lra. quia
venatio fit cum clamore, & maiori delectatio-
ne, quàm fiat piscatio, ideo est prohibita, & pro-
pter hanc delectationem, nunquam venatoribus
fuit concessa immunitas patrimoniorum, text.
est in l. venatoribus. C. de excu. mu. lib. x. & no.
Ang. in d. l. diuus. vltim. & materia delectatio-
& aucupationis. vide in d. ca. qui & venationi-
bus. & ibi gloss. magistra. in d. c. Esa. de cleri-
vel mona. d. c. j. & cle. ne in agro. §. porro. & ibi
gl. & Doc. de sta. mona. & l. j. C. de venat. ferariu.
lib. x. i. & per Ioan. in summa in rubr. de vena. &
per Host. in summa de causa pos. & prop. §. i. &
12 aliis locis supra allegatis. † Conuenit etiam
ex prædictis querere, an sit licitum follas apro-
rum vrsorumue capiendorum causa facere, vel
laqueos ponere. & dic si in itineribus sunt, in
eisq; bos, vel aliud animal ceciderit, factumque
decerius est, vel laquei ponuntur in loco publi-
co, & pecus tuum in eos incidere, potes agere
contra facientes foueas, vel laqueos ponentes l.
Aquil. nisi denunciassent prius domino, vel nisi
prædicta fuerint in locis, vbi fieri solent, ut est
tex. in l. qui foueas. cum l. seq. quæ incipit, quæ-
admodum in primo & ibi Doc. ff. ad l. Aquil. de
foueis. vide quæ dixi supra in l. li. de fouea. vbi
etiā posui cuius sunt foueæ, quæ sunt inter duos
vicinos. vide l. 2. §. præterea & ibi no. ff. de acqu.
13 plu. arc. † Cuius autem sint follas, siue follæ
quæ sunt inter viâ pub. & fundum priuatū, vide
per Bar. in suo trac. Tyberiadis. in prima par. de
alluione. in 3. & 7. col. & Bal. in l. ripariu. j. col.
in fi. & in l. lapilli. in ij. conclu. ff. de rer. di. & ibi
et posuit, quis sit vltus follarum, & an, & qñ fos-
sæ debeant mensurari cū agro vendito, & an sit
licitū facere follas, ex quibus aqua plu. noceat.
l. vicinus. §. i. vers. sed si follas. ff. de aqua pl. arc.
14 † Et adde quæ dixi de irrigatione, de sepibus,
an sit licitū eas facere in finib; fundi sui. dic q.
sic. l. si. quæ incipit. si qs sepē. & ibi not. ff. si. reg.

De montibus Cap. 22.

¹ Mons quid sit, & unde dicatur.

² Lapidum & argentifodina, cū in montibus reperia-
tur, an in alieno fundo lapides cadere uiciū sit.
Lapides

- 3 Lapidem in fundo suo an quis cedere possit, ita ut lapidum fragmenta in fundum alienum perveniant.
- 4 Venas aureas aut argenteas in meo, an mihi fodere licitum sit, & fodiendo sub vicini fundo transire.
- 5 Lapidem ex fundo dotali casum an maritus habere debeat, & quid si in cadendo expensus, an expensa sibi restitui debeat.
- 6 Sylva cadua & sylva pastua quæ indicetur.
- 7 Sylva si creditori pignori a sit, & debitor ex ea navem, vel aliam materiam fecerit, an illa navis, vel materia pignori erit.
- 8 Creditor an de bitorem prohibere possit, ne ex ea sylva navem faciat.
- 9 Sylva usufructuaria an arbores & pedamenta pro vi suo incidere possit, ac etiam vendere.
- 10 Emphyteuta qui sylvam, vel nemus in emphyteosim recipit, an invito domino sylvam, & nemus extirpare possit, & ad prata, vel culturam reducere, ac plantare vires, vel arbores fructiferas.
- 11 Nemus vel sylvam si quisquam vendidit cum pacto de retrovendendo, an emptor sylvam extirpare possit.
- 12 Maritus an possit extirpare nemus sibi in dotem datum, & ad culturam reducere.
- 13 Emphyteuta maritus, vel usufructuarius, vel similes, qui in re habent, an arbores fructiferas incidere valeant.
- 14 Emphyteuta, vel usufructuarius, vel similes si incendant arbores fructiferas eo casu quo non possint, nunquid a iure suo cadant.
- 15 Concessimus si alicui, de nemore meo ligna incidere possit, & ad sui libitum accipere, an postea alteri concedere possim.
- 16 Promiserim si alicui, ut de nemore meo quædam ligna incidere possit, an pro libito suo incidere poterit.
- 17 Miles unus si in alterius nemore ligna colligere voluerit, an possit.
- 18 Nemore in alieno si capreoli, vel cervi, vel alia animalia capiantur, domino ignorante vel contradicente, an capientis vel domini nemoris efficiantur, & an propria auctoritate ea dominus retinere possit.
- 19 Nemore se ipsos rustici si dixerint tanto tempore, quo in contrarium membra non extat, an inuat eo, si dixerint, se acquisivisse ius utendi & fruendi in illo nemore.
- 20 Nemoris alieni rustici vel alii si usum habuerint, puta, quia in eo longissimo tempore ligna accipere visi fuerint, quando iste usus exipiet.

QUÆRENDUM ¶ est primo quid sit mons. Et dic quod est locus altus l. si ades. ff. de ser. ut præ quod intellige de magna altitudine secundum Bar. in tractatu suo Tyberiadis. in iij. col. ver. mons est locus Et dicitur mons secundum Bart. ibi. & Hug. & Papi. à mouendo per contrarium: quia non mouetur & non intelligas de nobilitate quæ uniuerse terræ cōgruit, sed quia non mouetur per culturam, id est non

colitur. terra enim, quæ colitur bene mouetur & durat usque ad locum qui colitur vel colitur incipit. Pendicæ ergo montium non cultæ, montis appellatione continentur, nisi certi loci usu aliter se haberet: si tamen inter montem essent aliqua loca culta, montis appellatione totius continetur illa pars ut ff. de rei vend. l. in rem.

¶ Quæcunque. ¶ Quia in montibus lapidibus & argentifodinis & huiusmodi materiarum esse consueverunt, quæro an sit licitum in fundo alieno lapides cedere? Et dicas, quod non, nisi consuetudo, vel statutum aliter disponent: ut est text. glo. & Docto. in l. venditor §. constat. ff. communia prædiorum. nec potest quis lapides ex fundo alterius exportare, etiam si sit ciuitas, vel cōmune, nisi hoc dixerit consuetudo, & prius domino præcium competens solvatur, licet ante precii solutionem cædi possint: ut est casus notabilis in d. §. si constat. ¶ An autem quis possit in fundo suo lapides cedere, ita ut fragmenta lapidum perveniant in fundum alienum, vide l. si cæti §. Aristo. ff. si servit. ven. & quæ dixi in primo lib. in tit. de servit. prohi. ¶ Sed quid si sint venæ aureæ aut argenteæ, an sit mihi licitum fodere in meo, & fodiendo transire sub fundo vicini? Et videtur, quod non, per d. §. si constat. Item quia sicuti quis non potest transire in agrum alienum invito domino l. per agrum. C. de ser. rust. præ. ita nec sub agro alieno, quia sicuti prædia supra terram sunt libera domino usque ad cœlum. l. altius. C. de ser. & l. qui luminibus. ff. de ser. urba. præd. ita dicuntur esse libera usque ad profundum. Item pro hoc facit l. j. C. de cess. lib. x. & l. diuortio. §. si vir in fundo. ff. solu. matrim. Sed Pau. de Cast. qui habuit istam quæstio. de facto inuenis corareis Burgonienfibus, consulit cōtrarium, videlicet, quod fodientes non possint a dominis impediri, per l. cuncti C. de metallis. lib. x. coniuncta l. j. & l. quosdam. eo. tit. Sed Pilius dicit, quod propter publicam utilitatem licet marmora & similia fodere sub fundo alieno, dūmodo dominus non habeat damnum. Nec obstat d. §. in fundo & d. §. constat. quia illa iura loquuntur in lapidibus quæ reperiuntur sine læsione superficiæ, & ubi fodiuntur lapides multum utiles, qui in paucis locis reperiuntur, & in argento vel auro, & ideo propter publicam utilitatem videtur concedi ut possit inuenire & fodere etiam sub alieno, quia hoc fit cum magna impensa & labore, nec a dominis superioribus potest prohiberi, si non recipiunt læsionem, ut per glo. in d. l. quosdam. & l. ij. eo. tit. in ver. fisco. quæ dicit hoc esse speciale in metallo, quod magno paratur labore & propterea procedunt etiam in venis corareis & marmoreis, ut ibi. & ita tener elegantè Pau. de Cast. in l. diuortio §. si vir in fundo ff. sol. matrim. ubi dicit ita se consuluisse in ciuit. Burgonie. & habetur in cons. 176. cum duobus seq. & ita tenet Lud. de Ro. in cons. 476 singulari quod incipit regula, quod rem alienam per glo. volens. in d. l. quosdam & ita ego tenui in l. inter publicas. in principio. ff. de verborum sig. ubi limitavi

a Venæ.

Vena unica dicitur etiam si sit sub pluribus suis continuata, & communis est omnibus dominis fundorum. Pau. de Cast. cōfil. cxxx. incipi. in causa mora.

prædicta procedere, dum vnus tertius non dominus fecisset iam impensam in fodiendo vel reperiendo venas: secus si vellet etiam incipere fodere, & venas reperire: & ille qui haberet fundum supra, vellet et incipere fodere: quia dominus fundi deberet præfieri, per dictam l. altius, & l. qui luminibus. ex quo cessant rationes supra allegatae, si impensarum eius, qui vult inuenire venas: & cessat ratio publicæ utilitatis: quia idem faceret dominus fundi, quæ faceret extraneus, quod est singulare & magnæ utilitatis. & adde quæ dixi in d.l. inter publi. in prin. ff. de verb. sign. & supra in præc. lib. titu. de ser. aquar. in prin. in q. prin. ¶ Potest ex prædictis decidi, & de materia lapidinarum, an maritus debeat habere lapides cælos ex fundo dotali & quid si expendit in cædendo, an expensa debet sibi restitui? vide d.l. diuortio. Si vir in fundo. & si fundus. & ibi Doct. ff. sol. mat. & l. si ex lapideinis. ff. de iu. dor. & l. si in prin. ff. de don. inter vir. & vxor. & quæ dixi in d.l. inter pu. in prin. ¶ In montibus etiam sylvarum quæque reperiuntur: & ideo quæro primo, quæ dicatur sylua cædua, & sylua pascua. Dic sylua pascua est, vt quidam putant, in quæ in hoc est, ut cædatur: Seruus autem ait, quæ succisa, rursus ex radicibus aut stirpibus renascitur. l. sylua cædua. in prin. ff. de verb. sign. & l. hoc sylua cædua in prin. ff. de vusu. Sylua vero pascua est quæ pascuis pecudum destinata est: vt dicta l. sylua cædua. §. siua. & adde secundum Holtiensem. & Ioan. And. in c. cum dilecti in gl. j. in nouella. extra de dona. quod foresta dicitur latum nemus sine clausura & sine aqua. & ita intelligitur tex. ibi. Quando vero est prope flumini, dicitur sylua. Sed, non concluditur muro vel palis, vocatur barcus. ¶ Deinde queritur secundum, quid si creditori sylua pignori sit, & debitor ex ea nauem vel aliam materiam fecerit: an illa nauis vel materia pignori erit? dicat quod non: nisi nominatim cautum fuisset, vt pignori sint quæcunque ex sylua facta natae sint: vt l. si conuenerit. Si quis cauerit ff. de pign. act. & ibi per gl. & Doct. hoc tamen limitat singulariter Guil. de Cu. quando debitor non esset solvens, vel esset extincta actio personalis, & tunc in subitum nauis intelligitur esse pignori obligata, per l. qui occidit. §. j. ff. ad l. Aquiliam. qui tex. parum facit secundum Raphael. Fulg. in d. §. si quis cauerit. dic. tamen magnam esse auctoritatem Guil. cum nemo contradicat, & magis ipsum mouet imperialis auctoritas, quam ille text. & hoc dictum est bene no. ¶ Queritur tertio, an possit creditor prohibere debitorem, ne ex sylua nauem faciat Bar. & Doct. in d. §. si quis cauerit. in fine. tenent quod creditor debet vti re pignoriata, tanquam bonus paterfamilias. Ita igitur. ff. de pign. act. vnde distinguitur, aut sylua erat cædua: & debitor vult cædere secundum modum consuetum, & non potest per creditorem prohiberi per l. item si fundus. in fi. ff. de vusu. & l. cum taberna. in principio. ff. de vusu pign. aut non erat cædua, & volebat ultra modum con-

uetum cædere: & tunc per creditorem potest prohiberi, per d. iura. dicit tamen Rost. in d. §. si quis cauerit. in fin. quod arbitratum ipsum creditorem per hypothecam posse aduocare possellorem sylvarum. & consequenter ne cædat: quia tunc creditor debet fructum percipere, non debitor: vt l. si pignus. §. si prædio. ff. de pign. act. & l. si cum venditor. in prin. ff. de eui. ¶ Queritur quarto, nunquid usufructuarius sylvarum possit incidere arbores & pedamenta pro vultu suo, & et vendere. dic. quædam sunt arbores non altiores sylua. & istæ continentur sub nomine sylvarum: & ideo pedamento succidi possunt, sicut ipsa sylua: vt l. ex sylua cædua. ff. de vusu. Quædam sunt arbores quæ in altitudine sylvarum excedunt. & de his usufructuarius non sumit ramos, sed pedamenta succidit. l. sed si glandes. quæ sequitur dictam l. ex sylua cædua prima materia. licet aliquæ essent grandes arbores ibi. nam sylvarum debet cædi cum alijs, cum aliæ essent maturæ. Quædam sunt arbores vetustæ: & tunc non pedamenta, nec rami succidi possunt arboribus etiam euulsis, vel vi ventorum deicctis ad vultum suum & velle: vt est tex. cum gl. in d. l. arboribus. in principio. quæ intelligit d. tex. quando sylua non erat cædua: quia tunc potest sumere etiam ex sylua vinea sua, dummodo fundum deteriorem non faciat: vt d. l. ex sylua cædua. in fi. & in hoc casu tamen habebit usufructus, quantum usufructuarius secundum gloriam ibi sed quando est sylua cædua, tunc plus habet usufructus, quam usufructus: quia usufructuarius potest cædere, & vendere, & locare: in vltima necessitate sua: usufructus autem non potest vti, nisi pro se & necessitate sua: vt instit. de vultu & habi. in prin. & §. j. & l. diuers. in prin. ff. eo. ti. vbi habetur etiam quod usufructuarius syluam potest cædere & vendere: puta quod esset in remoto: quia si non posset vendere, nulla esset utilitas sylvarum, & perinde esset ac si non haberet vultum fructum sylvarum, vt d. l. ¶ Queritur quinto an emphyteota, qui recipit in emphyteosim syluam vel nemus, an inuito domino possit extirpare syluam & nemus, & reducere ad pratum vel culturam, & plantare vites vel arbores fructiferas. Istam quæ format Nicol. de Ma. & Bal. in l. j. in fine. C. de iure emphy. Et videtur primo, quod sic: quia qui accipit in emphyteosim, accipit ad meliorandum: sed hoc modo melioratur. sed Nicol. de Ma. dicit contrarium: quia melioratio permittitur, dummodo non mutet formam. l. si cuius. §. usufructuarius ff. de usufructu. & l. hadenus. §. Neratius. eo dem ti. & secundum hoc emphyteota aræ non poterit ibi domum superædificare: quia forma aræ mutaretur. l. repeti. §. si ff. qui. mo. vusufr. amitt. sed Bald. in d. l. j. in fin. dicit hoc credere verum esse: quia tacite inest vt possit meliorari: vt autem si quas ruinas C. de sac. fan. eccle. & l. ij. C. de alluio, & palu. & l. inter vtile. §. si ff. de minor. Et si tu dicis, non potest mutari forma. Respondetur secundum Bald. forma superficialis mutari potest in melius: quia iste contractus ad hoc est inuentus, vt melioraretur

tur. & absurdum esset dicere, ut qui debet rem aternaliter possidere, non possit rem meliorare meliori forma introducta sub maiori: tamē Bald. concludit in d. l. j. in fin. quod mutatio syl-
uz extirpando fieri non potest: sed in qd fican-
do domum fieri potest. & est ratio: quia do-
mus potest reduci ad aridū demolita domo, sed
vineā extirpata non erit sylua, ut prius erat l.
quæritur. § illud fortasse. de legat. iij. & ita te-
net Bal. in d. l. j. Sed Flor. in d. l. haftenus. §. Ne
rarius. ff. de usufr. refert omnia prædicta, & tan-
dem concludit, quod adhuc est perplexus quid
teneat. Ego vero in hac quæst. ita dicerem: Aut
loquimur in area, & sicut Bald. ut emphyteo-
ta possit domum qd ficare, nisi aliud de mente
contrahentium appareat: aut loquimur de syl-
ua: & tunc si de hoc specialiter est conuentū,
illi conuentioni standum est l. ij. C. de iure em-
phyteo. coniuncta l. j. §. si conuenerit. ff. de posi.
aut nulla est conuentio: & tunc aut est statu-
tum vel consuetudo in loco, & illi standum est
l. semper in Ripulationibus. de regu. iur. & Pa-
duq. obseruatur de factis: quia emphyteotæ ex-
tirpant nemora, & syluas, & nulla est conuen-
tio, statutum, seu consuetudo. & tunc aut nō
est utile, si fiat pratum, vel terra aratoria: quia
fuit maior est utilitas, vel erit, vel tanta perci-
pi poterit ex nemore, qualita ex pratis & ter-
ris aratorijs: & tunc non possit emphyteota
syluam extirpare: ex quo non est melioratio,
immo potius deterioratio, & maxime quia in
instrumento inuestiturae solet apponi clausula,
ad meliorandum & non peiorandum. & ita po-
test procedere opinio Bald. aut extirpando syl-
uam fundus efficitur valde melior, & tunc aut
est in contractu emphyteotico dictum ut pro-
victo soluere teneatur tot plaustra lignorū de
illo nemore: & tunc non possit reducere ip-
sum ad pratum vel culturam: quia non possit
soluere dictum. & sic rursus videtur adum iter
eos, ut nemus nō destruat, ut l. debitor. §. ve-
rissimilem ff. de contrah. emp. & l. legata §. ue-
rissimilem. ff. de usufr. leg. aut nō fuit dictum de
illo nemore: & idem credo, maxime quando
emphyteota non haberet alia nemora, ex qui-
bus non possit soluere per dicta iura eadem ra-
tione. aut pensio debet solui in pecunia, vel in
alijs rebus, quæ in sylua nō reperiuntur, & si
esset maior utilitas extirpando syluam, tenerē
quod possit, ex quo habet ad meliorandum.
Nec obs. quod mutetur forma quæ non sit re-
ducibilis facilitate ad suam materiam. l. repeti.
§. muta ff. qui. mo. usufr. amit. & l. haftenus. §.
Nerarius. ff. de usufr. & illa iura loquuntur in
usufr. qui habet iura debilia, quæ facilliter cor-
rumpuntur, & sinitur. l. corruptionem. C. de
usufr. & §. sinitur. inst. eo. tit. & sic minus iuris
habent quā emphyteota. & ideo in usufru-
uario dicendum est ipsum non posse extirpa-
re, & formam mutare: quia mutata forma, mu-
tatur usufr. qui propter hoc perit, ut dictis iu-
ribus non sic in emphyteota, qui habet plus iu-
ris videlicet utile dominium & perpetuum. l.

ij. ff. de ser. coniuncta. l. i. §. qui in perpetuum.
11 ff. si ager. uec. † Quæritur 6 aliquis uendit. t
nemus uel syluam cum pacto de retrouenden-
do, iuxta l. ii. C. de pact. inter emp. & l. qui fun-
dum. ff. de cōtrah. em. an iste emptor possit syl-
uam extirpare. Et in hac. q. puto esse conside-
randa uerba pacti de retrouendendo si enim di-
cerent quod teneatur dictam syluam uel ne-
mus retrouendere: tunc iudicarent ipsum nō
posse extirpare: quia non possit seruare pactū
de retrouendendo. & sic illa iura non loquunt
de sylua, sed de fundo simpliciter. & tunc aut
est pactum ad certū tempus breue, puta v. vel
vi. vel viii. annorum, ita quod esset maior uti-
litas emptoris habere ligna quā fructus fun-
di ad culturā reducendi, & maior esset damnum
venditoris. & idem per ea quæ dicta sunt in præ-
ce. q. Aut est pactum in perpetuum, & tunc aut
emphyteota sciebat vel uerissimiliter scire de-
bebat venditorē debere retrouendere, & ut con-
sequeretur emptor maiorem utilitatem ante-
quam reuenderet fecit extirpare totam syluā:
& non possit, & tenetur ad damnum & interest
ipsi emptori retro ementi. arg. l. i. §. i. & quod
ibi no. Bar. ff. si quis res. l. es. ius. ff. & l. nomen
debitoris. §. i. ff. de leg. iij. cum ibi no. & l. si si-
liz meq. & quod ibi no. ff. so. ma. & qd no. Pau.
de Cast. in l. si filio. §. si eo. tit. Aut emphyteota
nesciebat, nec uerissimiliter scire potuerat ven-
ditorē habere animū de proximo retro emen-
di: & dubium esset an possent syluā extirpare:
& tunc diceretur, aut venditor cōtradicit: quia
aliter se cito retro emere, quia tūc non possit
extirpare eadē ratione. ar. l. si fundū. cū ibi no.
C. de rei ven. Aut dñs nō cōtradicit vel ēt igno-
rat, & tunc distingue, ut dixi de emphyteota in
12 præced. q. † Quæritur vii. an maritus possit
extirpare nemus sibi datum in dotē, & reduce-
re ad culturam. Dicas qd sic: quia pp hoc red-
dit fundū fructuosiorē: quia ex cultura plus
percipit quā ex nemore, ut probatur in d. l. di-
uortio. §. si vir in fundo cōiuncta gl in ver. fru-
ctuosiorē. ff. sol. mat. & l. si. ff. de iure do. Sed si
non efficeret fundus fructuosior, tūc ut dixi in
13 duabus q. præced. † Quæritur viii. an maritus
emphyteota, uel feudatarius, vel similes qui ha-
bent ius in re, an possint arbores fructiferas in-
cidere. & uidet qd sic: quia hñt utile dominium.
l. i. ff. si ager. uec. & c. i. §. rei autē. in ti. de inue-
sti. de re. ali. fa. sed in re sua quilibet est mode-
rator & arbiter. l. in re. man. C. man. In contra-
riū facit l. diuor. §. si in fundo. ff. sol. mat. & l. si
uir in fraudem §. conductor. ff. de iure hi. l. forma
§. si vites. ff. de censu. l. si ita §. si ff. de usufr.
& l. creditor la. j. ff. de pig. ac. & hanc ult. parte
Dyn. Barr. & Doct. in d. §. si fundū. & Bar. in d.
§. & si cōductor. & Bal. in aut. qui rem. in fi. pe-
col. C. de sa. fan. ecc. Ang. in l. si colonus. ff. arg.
sur. c. l. & idē dicas i patre quo ad bona filii, &
in usufruario. & p. Ang. in l. si. §. si autē le-
gata. in fi. C. de bo. q. li. & p. Bar. in d. l. xquisissi-
mū. §. usufruario. & ut ēt dicas & multo-
magis in usufruario. l. si. ff. de usu & ha. Sed
prædicta

Barthol. Capol.

prædicta omnia limita, nisi prædicti velint in loco demortuorum vel incisarum alias plantare, ut dicit Ang. in d. l. si colonus. per d. §. conductor. & idem Pau. de Ca. in d. l. diuortio. §. si fundus. & pro hoc opt. facit l. agri. & l. vetus fuit q. c. duabus se. ff. de usufr. & l. ex sylua caduæ. eo. ti.

14 ¶ Sed potest dubitari circa prædicta, an si emphyteota vel fructuarius vel similes incidit fructiferas arbores eo casu quo non pnt, an propter hoc cadant à iure suo. & videtur q. sic. q. deteriorant rem sibi concessam à domino. per aut. qui rem C. de sac. san. ecc. & ita tenet Bar. in d. l. diuortio. §. si fundum. Inno. dicit ibi, q. hoc est speciale in fundo ecclesiæ. Lu. autem de Ro. ibi tenet opi. Bal. quando emphyteota vel feudatarius fuit monicus ut desistat ab incisione, & non desistit, per text. in c. j. §. quicumque aduocatus. in titu. de pa. re. in v. l. seu. Et licet ille tex. loquatur in alia materia, tamen eius rō multum facit pro opin. Bal. quam puto veram, per l. eadem. cum ibi no. C. loca. per c. quia propter. extra de loc. & per no. in d. autem. qui rē. & per l. hoc amplius. §. si. ff. de dam. infect. & p. l. ij. ff. de his qui sunt sui vel alie. in. & in l. i. co.

15 ti. §. si cum si. ¶ Quæritur ix. si concessi alicui ut possit de nemore meo ligna incidere, & ad sui libitū accipere, an possim postea alteri concedere ligna? Dic quod si ligna nemoris verique sufficiunt, alias non arg. l. ij. §. si. ff. de serui. rusti. præd. & l. Lucio. ff. de aqua quot. & est iur. pro hoc vide quæ dixi in j. lib. in iij. q. princ. ver. & quod dixi q. dominus possit imponere

16 seruitutem. ¶ Quæritur decimo, est permissum alicui, ut possit incidere de nemore meo quædam ligna, an poterit pro libito suo incidere in eodem Guil. de Cu. in autem. qua in prouin. C. vbi de crimin. agi oportet. dicit in fi. po. ne, tu habebas bona iuxta nemus meū, recipiebas ligna de nemore meo iniuste, absentasti re, & dixisti famulis tuis ut incidere sicut tu, q. habebas ius. ipsi fecerunt ut fuit eis dictum, & iniuste: quod remedium mihi dabitur? Dico q. agatur contra istos tñ, & si isti petent dilationem ad certificandū dominum, dabitur. & si postea non venerint, condēnabuntur. & si non sunt soluendo, fiet in residuo executio contra dominū p. d. aut. qua in prouincia. in qua ita p. poni casus, quod dicit esse no. quia quotidie de

17 facto potest euenire. ¶ Quæritur xi. si vnus miles vult in nemore alterius colligere ligna, vide Host. in sum. de cōsu. §. qualiter. ¶ Quæritur xij. si in nemore alieno capreoli. cerui. vel alia animalia capiunt domino ignorante vel cōtradicente, an efficiantur capiētis, vel domini nemoris, & an propria autoritate dominus possit ea retinere. vide Ang. & Doct. in l. diuus. ff. de ser. rusti. præd. & quod dixi supra de vena. & au

18 cupatione. ¶ Quæritur xij. si rustici dicunt se fuisse vfos nemore tempore quo non extat memoria. an iuuat eos ut dicantur acquisiuisse ius vtendi fruendi in illo nemore. Cy. format hāc. q. in l. fi. in iij. q. C. de præscr. lon. rēp. x. vel xx. an. Et vide d. dicere q. nō: quia vltus. per d. l. iō-

gislino tpe. l. corruptionē C. de usufr. ergo eo tpe quo pderet, nō acquiri facit l. Titio cū morietur. ff. de usufr. & tñ cautela est ut rustici nō dicāt se habere vel acquisiisse ius vtendi fruendi: sed dicāt sibi constituta fuisse seruitutē per ius, vel habere ius q. possint incidere ligna in dicto nemore qñcūq;. iuxta l. iij. in prin. ff. de ser. ru. præ. Et ad p. bādū istā cōstitutionem seruitutis vel iuris, allegent & prohibēt se vfos fuisse dicto iure accipiendi ligna per tñ tempus, cuius initij memoria nō existat. q. tale tēpus habet vim constitutionis & tñ seu priuilegij. l. hoc iure §. dūctus aque ff. de aqua quo. & est. & c. super quibusdam §. præterea. de uer. sign. & ca. j. de præscr. li. 6. immo plus allegando titulum, & probando possessionem uel quasi, per x. an. interpresentes, & xx. inter absentes, probaretur titulu. & seruitus constituta, ut probatur per glo. no. in l. seruitus prædiorum. & ibi per Doct. ff. de ser. & per gl. Bar. & Doc. in l. j. §. denique. el. 2. ff. de aqua plu. arc. & per ea quæ habentur per gl. & Do. in l. qui in alie. §. sed si non adierit ff. de acqui. hēre. & per gl. & Cano. in c. peruenit. extra de censu. & adde quæ dixi supra in ti. de serui. aquedu. ver. circa tertiā quādo nulla est cō

20 uentio. ¶ Quæritur 14. & ultimo, si rustici uel alij habēt usum nemoris alieni. puta quia in eo consueuerunt accipere ligna longissimo tempore, quando expiret iste usus. vide Cyn. & Doct. in d. l. fi. in 4. q. C. de præscr. long. tempo.

De collibus. Cap. 23.

- 1 Collis quid sit, & unde dicatur.
- 2 Mons a colle in quibus distinguitur.

V I D E M V S de mōtibz in genere, uerum quia colles etiā mōris dicūt (scribitur. n. est montis collis) ideo de ipsis etiā collibus dicē dum est. & dicit Bart. in tractatu Tyberiadis, in 5. col. uersu. ab altitudine montis dici potest.

1 ¶ Proprie autem collis dicitur a colendo, quasi mediocres montes qui coluntur, ut exponit gl. scripturę diuinę sub psalmo David. & c. 13. uer. illo, Montes exultauerunt ut arietes, & colles sicut agni ouium. Sunt enim montes magnę altitudinis, & communiter inculti. Colles uero mediocris altitudinis, & cōmuniter sunt culti. & intelligio colles habentes altitudinem propriam non continuatam cum montibus habentibus maiorem altitudinē. Si enim continuaretur tunc si essent culti, dicerentur pendiciē mōtium. Horum causa in nonnullis partibus locus magnę altitudinis licet cultus, dicitur mons, & locus paruę altitudinis licet incultus, dicitur collis. ¶ Distinguitur autem mons a colle altitudine, uel cultura ex estimatione colentium. l. j. ff. de flumi. & propterea per cælum figurantur hi qui suę uitę sublimitate supra ceteros gradiuntur. per montes hi figurantur, qui non sunt altę uitę. per colles homines intelliguntur inferioris uitę. ut est text. cum glo. uerbi. cælum, montes, & colles. C. de sum. tri.

De

De ualle. Cap. 24.

- 1 Vallis quid dicatur.
- 2 Aequalitas plani qualis esse debeat.
- 3 Plani appellatione quid contineatur.
- 4 Vallis improprie quid dicatur.

1 **VALLIS** ¶ dicatur locus collibus vel montibus circumdatus, a uallo, vallas, quæ est circundo: & est locus planus parue vel mediocris magnitudinis: planus vero dicitur a Græco quod est latum seu latitudo. secundum Hugonem dicitur enim planities, id est coequalitas, secundum Papianum. Duo ergo requiruntur. primum quod sit latum, secundum quod sint eius partes æquales. id est equaliter planæ, ita quod vna aliâ non superexcedat. distinguitur itaque vallis a plano ex circundatione: potest enim planus esse non circumdatus montibus: nec altitudine alia. Item differt a latitudine: quia si sit locus parue latitudinis montibus, vel collibus circumdatus dicitur vallis. Si autem est magnæ latitudinis, dicitur planities. hoc autem opinione circumcolentiū estimatur. ar. l. j. ff. de flu. Differt etiâ ab æqualitate: quia vallis dicitur etiam si habeat concauitatē planus autē æqualitate æquiparatur. ¶ Aequalitas autē plani qualis esse debeat, dubitari potest puto non omnimodâ æqualitatem requiri, sed sufficit si notabiliter in vnam partem non vergat: facit l. cui dēs. ff. de ædi. edic. Notabiliter autem in vnam partem vergere probabiliter dici potest, quando inde aqua multum de terra aufert, ita quod vltimū & culturâ deteriore faciat. ar. ff. de aqua plu. ar. l. j. §. si. & ff. de ædi. edic. l. j. §. sciendū. Fossæ autem agrorū, & viarū ripæ ipsius plani sunt, & loquor de plano totali, ut si de plano Tyberis loquamur. sicut enim fossæ quæ sunt in fundo, fundi sunt: ita quæ sunt in totali plano, sunt plani. l. prædia. §. ita legatum. ff. de fun. inst. & sic statuta quæ loquuntur in his quæ in plano Tyberis committuntur, o cum haberent etiam in his quæ in dictis foueis & ripis committerentur. ¶ Quid ergo si committeretur in eo loco qui per attractionē aquæ versus flumen vergit, in plano Tyberis dicitur commissum? Videtur quod non. dicit. n. lex pe. ff. de flu. ex quo a plano vergere incipit, sed dictio 2, separationē denotat. ff. de ac. emp. l. nō autem. §. si ergo ille locus sic vergens, est separatus & distinctus a plano. Dic si quærat an talis locus appellatione agri contineatur: & dicendum est quod non, per actionem prædictam. Si vero quæritur an totalis plani Tyberis appellatione contineatur: advertendum est si quoddam flumen planum vadit, ita ut ab utraq; parte fluminis planū Tyberis appelletur: quod in dicto loco fieret, in plano factū esse diceretur. quoniam etiam quod in ipso flumine fieret, in tali plano sub totali appellatione nominato factū esse diceretur. cū. n. in ipsum flumē aditus, & exitus aliter quæ per ipsum flumē non habeatur.

tus, merito ipsius plani appellatione continetur, ut in simili in multis casibus iura dicunt. Sic etiâ ager, cum totos qui sunt ab utraq; parte, v. ius plani appellatione contineret: ergo & ipsum flumen alias flumē mediū diuideret, nec esset vnus planus, sed plures. ar. ff. de ver. sig. l. re. & dicimus. facit ad hoc, quia quæ sit in aqua putei, an ipsa te factū videtur. l. is qui in puteū. in prin. ff. quod vi aut clā. & habetur per Bar. in trac. suo Tyberia. in 5. col. ver. ual. dicitur. Sed ibi etiâ Bar. dicit, quid si ab alia parte fluminis essent montes vel colles? dic quod tunc ille locus propter aquæ attractionē vergens plani appellatione nō continetur: sed ubi planus desinit, & locus ille ripæ fluminis cedit. ut d. l. pe. ff. de flu. etiâ si ipsum flumē aliunde habeat aditū. ar. l. ff. vi. pos. l. si duo. §. si supra edes. cū si. ¶ Et adde prædictis quod vallis et dicitur illæ quæ non sunt montibus vel collibus circumdatæ, sed sunt in locis inferioribus vel concauis aquosis, & ut plurimum concauatis, de quibus dicam infra in elemento aquæ. in tit. de valli, aquo.

De aqua. Cap. 25.

- 1 Aquæ seruitutis materia.
- 2 Quicquid solo superponitur, ipsi cedit, secus tamen in aqua.

1 **AQUA** ¶ secundum nos est elementū, id est post terram de aqua consequenter pro maiori nostra perfectione videndū esse putauimus. Sed ut in omnibus ordinē seruemus, prius a mari tã quâ digniori exordium capiamus, post reliqua quæ in primis ad seruitutē aquæ pertinent, ut etiam ordo requirit, breuiter perquiramus: si tamen prius vni dixerimus, quod in aqua mirabile videmus. ¶ Nā licet regulariter quicquid solo superponitur, cedat solo. l. adeo. §. cum in suo. ff. de acqui. re. do. tamen locus est in aqua, quæ est solum: quia tunc solū cedit aquæ quæ imponitur. d. l. adeo. §. in insula. ibi, cuius & ipsum flumen, & est speciale in flumine & in mari. & in certis aquis, in quibus locum habet ius alluvionis, secū sum Bar. in tra. de alluvio. in 6. col. & Bal. in l. si plures. in 8. col. in fi. C. de ser. vide etiam Bal. in l. lapilli. in prin. ff. de re. diui.

De mari. Cap. 26.

- 1 Mari, quod natura omnibus patet, seruitus privata imponi non potest.
- 2 Domum quis vendere potest, hoc a quo, quod emptor ibi talem artem exercere non possit.
- 3 Mari vel maris in littore an quis edificare valeat: & an edificium suum afficiatur. & quando.
- 4 Civitates in mari fundata ipsorum edificantium sunt.
- 5 Mare, vel aliquē maris usum, aut iurisdictionem, an aliquis præscribere valeat.

6 Mare

- 6 Mare an aliquis tanto tempore præscribere possit, cuius inuicem memoria in contrarium non extat.
- 7 Veneti, qui gulphum maris Adriatici, cuius memoria in contrarium non extat, possederunt, ipsum mare quo ad eius iurisdictionem præscripserunt, & similiter Lanueses in mari suo.
- 8 Maris proprietatis aliqua præscriptione, vel consuetudine præscribi non potest.
- 9 Mare possedisse, vel quasi vel aliquam in eo iurisdictionem habuisse, quomodo quis dicatur.
- 10 Veneti in mari Adriatico an possint imponere gabelas, & merces conductas contra Venetorum statuta confiscare.
- 11 Mare, in quo aliquis non exercuit iurisdictionem, ut possit dicere ipsam præscripsisse, an sit alicuius dominij ratione, vel saltem quo ad iurisdictionis ius, ut maleficia quæ ibi committuntur, punire possit: an gentes, quæ ibi ad habitandum accedunt possint iudicare.
- 12 Iurisdictione quanta sit in territorio mari coherenti, & usque ad quod spatium.
- 13 Insula propinqua, vel modico spatio di stare quæ dicatur.
- 14 Militaria citum per mare, est minus duabus dietis.
- 15 Insula maris si esset in mari alto a qualibet regione distans ultra centum miliaria, quid iuris.
- 16 Insula Sordivæ Italia dicitur licet ab Italia modico freto distet.
- 17 Iurisdictionem in terra habentes, habent etiam in mari usque ad centum miliaria tantum, ultra vero solum imperatoris iurisdictione est.
- 18 Papa si in mari moriatur, in illa civitate successoris electio fieri debet.
- 19 Imperator si mibi civitatem aliquam donaverit, omnes eius pertinentias donare videtur.
- 20 Delictum si esset commissum in mari inter duas civitates punctualiter æque distantes, in cuius confinio ipsum delictum commissum esse dicatur.
- 21 Maris in eadem particula si plures habitent, vel ad ipsos pertineat, & ibi delictum commissum fuerit, quis primo cognoscere debeat.
- 22 Contentio si oriatur de his quæ in mari gesta sint, vel ad mare spectent, qualiter indicandum, vel faciendum erit.
- 23 Mare quid sit.
- 24 Maris fines an reperiantur.
- 25 Mare qualiter designabitur.
- 26 Territorij alicuius appellatione an etiam mare comprehendatur: & districtus per illam civitatem.
- 27 Civitates maritimæ an etiam in mari districtus habeant.
- 28 Mari existens, quod per civitatem maritimam regitur, puta per Venetos, vel Lanueses, an extra districtum esse dicatur.
- 29 Mare rubrum an reperiatur.

a Libertatem. Veneti dicuntur de populo Ro. Bar. in l. hostes. de captivis. nec recognoscunt superioris ex præscriptione. Bar. ibi. & Bal. in l. j. ff. de re. di. & sius domini maris Adriatici. & licet eorum eius, scilicet in genere, non in specie: quia littora sunt civitatum adiacentium littori. Bal. in l. pen. C. de cond. in fer. & vide Bar. in l. quomodo. l. 2. q. de humnib. & in l. sanæ. ff. de iur. & Saly. in l. j. C. de nau. facio. & p. Bar. Capol. in l. eum qui veneg. l. de var. ligu.

MARE, quod natura omnibus patet, servitus privata imponi non potest. l. venditor. in prin. ff. com. præ. quia maris communis est usus omnibus hominibus, ut aeris. l. licet. §. j. ff. ne quid in lo. pu. & in l. de re. di. §. j. & l. iniuriarum ac.

si quis prohibeat. ff. de in. iu. Sed a principe imposita servitus mari potest, ut dicit gl. in d. l. venditor in prin. per l. servitutes. §. p. ff. de serui. Sed licet privata in mari servitutum constitutio re non poterit, tamen se & suos heredes per stipulationes vel contractus obligare potest, ut non nisi in aliqua parte maris liceat sibi vel heredibus piscari, vel aliquid aliud facere: ut est text. cū glo. in d. l. venditor. in prin. & idem intelligitur ibi Pau. de Ca. in qualibet alia aqua publica, eadem ratione. Et eodem modo potest quis se obligare ad non impediendum alium in privatum in aqua publica vel lo. pu. aliquid facere, non erit tamen servitus realis, vel prædialis. per notam in l. ut potest. ff. de ser. & l. pecoris. ff. de ser. ur. præ. & l. Mela. §. si de ali. & c. l. et. Et similiter potest quis vendere domum hoc actio, quæ emptor non possit ibi exercere talem artem, & valet ista conventio secundum Bar. Aug. Flo. & doct. in d. l. venditor. in prin. & per Pau. de Ca. in l. quoties. la. j. ff. de serui. Et his casibus non poterit promittens, vel eius heredes contravenire suæ promissioni: & sic contra factum suum proprium, quatenus interest eius, cui facta est promissio, licet res publica pro suo interesse, possit contravenire. l. iuris gentes. §. si paciscat. & l. ius publicum. ff. de pact. secundum doct. in d. l. venditor. in prin. Sed ubi non est a principe mari servitus imposita, nec a privato aliqua obligatio constituitur, tunc mare passim omnibus patet. ut dicit l. venditor. in prin. eius usus est communis est omnibus hominibus, ut aeris. dicta l. littora. cum si. Et ideo si quis in mari prohibeat nulla lege privata vel publica contradicente, vel in mari retia immittere, vel dicere, potest agere actione iniuriarum. l. actio. §. si quis prohibeat. ff. de iniur. & l. ij. §. si quis in mari. ff. ne quid in loco publi. im. mo plus qui potest in mari piscari etiam ante ades meas, vel prætorium meum, nec ipsum prohibere possunt, & prohibendo similiter teneor actio. iniuriarum, ut est text. in d. §. si prohibeat. uerf. si quem ramen. Et sequatur nunquid in mari, vel littore maris, possit quis edificare, & an edificium efficiatur suum, & quando. & dic. potest, & edificium statim sit suum, cū pilas iacta sint, nec requiritur rei perfectio. l. ergo. §. fin. ff. de acqui. re. do. Nam & ille est tuendus, qui in littore edificat vel in mari, ff. ne quid in lo. pu. l. 2. §. adversus. ubi utitur verbo præsentis temporis, scilicet edificat. ergo sufficit si in præfenti edificet, & opus prosequatur, non autem est opus quod non perficit. & ita vult Bar. in l. quominus. in. §. col. in ff. de flu. ubi est declaratum quod quis dicatur opus prosequi & propter ea dicit Bal. in rub. ff. de re. di. in 3. col. quod sic faciunt Veneti, qui sunt fundati in mari. & de iure gentium civitates fundatæ in mari sunt ipsorum edificanti. l. interim. in prin. eo. ti. & hac ratione dicit eleganter Bal. quod Veneti præferunt libertatem a. quia non edificaverunt in solo alicuius, sed si quis in solo iurisdictionali alicuius edificat, illius dicit subdit. ut no. spe. in ti. de ed. do. ver. qd. si peti civitas. Et prædicta ve.

ra intellige, nisi in mari aliquid fiat, quo potest
 ratio, iterue nauigantium deterius fiat. l. j. §. si
 in mari. ff. ne quid in flu. pub. ¶ Sed nunquid
 possit aliquis præscribere mare, vel aliquem v-
 sum maris, aut iurisdictionem? & videtur quod non,
 quia non est scriptum loco & tempore. quia lo-
 ca iurisdictionum longæ possessionis præscriptio
 ne acquiri non possunt: ut est casus in l. fin. in
 prin. & ibi hoc not. Ang. & Doctor. ff. de vlu-
 6 ¶ Sed an possit præscribere tanto tempore cuius
 intus memoria non exstat? & videtur simili-
 ter quod non, ex quo mare est commune omnibus,
 ut dixi. ergo videtur quod contra fontes & non
 dum gentes impossibile sit præscribi posse: quia
 non valenti agere non currit præscriptio. l. j. in
 fi. C. de anna. præscrip. Item quia illud videtur
 contra ius naturale, ergo præscribi non potest.
 arg. d. l. fin. in laura sanguinis. ff. de regu. iur. In
 contrarium videtur, quod immo tanto tempo-
 re possit acquiri: quia in mari ita est iurisdictione,
 sicut in terra. ut non, in c. vbi periculum. de cle.
 in v. j. in ver. territorium ergo præscribi potest
 l. vnos. C. de diuer. officijs. libr. xij. & ita nota.
 Bald. in Rub. de re. di. in ij. col. Item quia pos-
 sessio vel vasi, cuius non exstat memoria,
 habet vim tituli seu privilegij, aut constituti l.
 hoc iure. §. ductus aquæ. ff. de aqua quo. & assi.
 & c. super quibusdam. §. præterea. extra de ver-
 bo. sig. & c. j. de præscrip. in vi. & hoc vult text.
 cum gl. in l. vsum aquæ. ff. de aquæduc. lib. xj. &
 glo. fi. secundum primum intellectum l. diligen-
 ter. eod. ti. Sed per titulum & privilegium posset
 per principem concedi ut quis etiam priuatus
 habeat iurisdictionem in mari l. venditori. in
 principio. cum glo. ff. communia prædio. & di-
 xi supra in prin. ergo possessio vel quasi, dicti
 temporis perditur sicut privilegium, vel alius
 titulus. sed quia mare & alia flumina per con-
 suetudinem possunt præscribi & acquiri, ut no-
 tat gl. in d. l. vsum. ergo potuerunt etiam per
 possessionem tanti temporis, cuius non exstat
 memoria, quæ habet vim consuetudinis, præ-
 scribi. ut d. c. j. de præscrip. in vi. coniunctio c. fi.
 & ibi no. extra de consue. & ita tenet Barto. &
 Ang. Doctor. in l. sane si maris. ff. de iniurijs. &
 Bald. in rub. ff. de re. diu. in ij. col. & Ange. in l.
 fi. ff. de vlu. cap. & in consi. quod incipit, thema
 super quo consilium queritur, & c. ita etiam te-
 nu. §. in j. lib. in v. q. prin. & ex prædictis sequi-
 7 tur, quod Veneti, qui gulphum maris Adriati-
 ci, cuius non exstat memoria, possiderunt, ip-
 sum mare quo ad eius iurisdictionem præscri-
 pserunt. & similiter Ianuenses in mari suo. ut
 no. Doctor. in dictis locis. sed prædicta intelligo
 vera, quia allegatur titulus seu privilegium im-
 peratoris vel quod credat se, vel maiores suos
 habuisse ius in mari ar. eorum quæ no. Bart. in
 l. Celsus. ff. de vlu. cap. Bald. in l. iudicis. C. de rei
 vñ Secus si confiteretur se & maiores suos nu-
 quā habuisse aliquem titulum vel nec aliquod ius
 sed tamen præscripsisse per dictum tempus. nā tunc
 non sufficeret quia potius corruptela esset quā
 præscriptio. ut in aut. ut nulli iudi. §. j. & ibi gl.

col. ix. & quanto longiori tempore possiderent,
 tanto maiori culpa tenerentur, ut c. fi. extra de
 consue. quia licet præscriptio esset iuris, & de
 iure: tamen admitteretur probatio, & contrarium
 per confessionem partis. ut no. in aut. sed iam ne-
 cesse quæ est in corpore unde sumitur. C. de do-
 na ante nup. & gl. in l. in contractibus. in prin.
 C. de non nu. pecu. sicut dicit in simili. Inno. &
 Doct. in c. quia plerisque. extra de ininu. eccle.
 & c. cum Bertoldus. extra de re iudi. & quia ef-
 fectus in mala fide. c. fi. de præscrip. & c. malæ fidei
 possessor. de re iudi. in vi. & licet præsumatur bo-
 na fides de xxx. añ. l. h. C. unde vi. & ibi p. Bar.
 in fi. tamen contra istam præsumptionem potest pro-
 8 bari mala fides, maxime ex confessione partis
 possidentis. ¶ Item prædicta intellige quo ad
 vsum & iurisdictionem, non autem quo ad pro-
 prietatem: quia illa non potest præscribi ali-
 qua præscriptio vel consuetudine. l. diligen-
 ter in fi. C. de aquæduc. lib. xi. quia sunt de iure
 gentium & publico, & in vlu. publico, ut mare,
 flumina nauigabilia nullo tempore acquirun-
 tur, nisi concessio Cæsaris aut senatus interue-
 nerit. & hoc tenet glo. in l. fi. ff. de vlu. cap. quam
 sequitur Angel. in l. sane si maris. ff. de iniurijs.
 Sed hoc intelligo quando quis vellet se funda-
 dare in præscrip. simpliciter: sed si vellet se fun-
 dare in ti. seu privilegio Cæsaris, & ad ipsum ap-
 bandum allegaret rationem vel quasi, tanti tem-
 poris, cuius non exstat memoria: sufficeret etiā
 ad acquirendum dominium. cap. super quibusdā
 §. præterea. de verb. sig. & per cap. ij. de præsc.
 i vi per l. hoc iure. §. ductus aquæ. de aqua quo
 ti. & xli. iuncta glo. notabili in l. seruicij præ-
 ditorum cum ibi not. & per Doct. ff. de serui. &
 adde omnino quæ dixi in titu. de serui. aquæ-
 du. in vi. q. prin. ver. & ex prædictis sequitur
 decisio multarum quæ usque ad ver. & q. ex præ-
 dictis deciditur. vbi posui quāto tempore præ-
 scribantur loca publica, & ius pascendi in flu-
 9 minibus. ¶ Sed dubitari potest quomodo quæ
 dicatur possidere, vel quasi mare, vel aliquā in
 eo iurisdictionem. dic ille qui habet imperium
 in mari, dicitur mare possidere. quod patet p. ll.
 quæ permittunt soli principi disponere de his.
 ff. de verb. obl. l. continuus. §. cū quis ff. de con-
 trahen. emp. l. sed & Celsus. in prin. & l. quomi-
 nus. ff. de flum. & ita eleganter no. Bar. in tra. d.
 Tyberia. in titu. de alueo. ver. publice iurigen-
 tium. & idem in effectu tenet Bal. in l. si plures.
 in iij. col. in prin. C. de con. infer. quod tene-
 menti. quia hoc allegauit contra Brixienfes, quod
 lacus gardæ esset totus de territorio Veronen-
 si: quia semper Veronenses & principes qui
 dominati sunt Veronæ, exercuerunt imperiū
 & iurisdictionem super toto lacu & ita fuit iu-
 dicatum per excelsum consilium rogatorū Ve-
 netiarum. & idem dico de gulpho maris, quod
 custoditur per Venetos, & super illo exercue-
 runt atque exercēt iurisdictionem in dicto gul-
 10 pho. & ita etiam obseruatur. ¶ Sed nunquid
 hoc prætextu possint Veneti nauigantes p. ma-
 re Adriaticum in gulpho cum mercibus impo-
 nere

^a Insula.
Insula maris
tunc subditur ci-
uitati magis vi-
cine Insula &
ibi Doc. & Bar.
ff. de iudi. & vbi
et Bar. dicit de
piratis se redu-
cētib. ad insulas
quod conueniri pōt
i. ciui. vicina in-
su. adde et Bar.
i. tra. Tyb. ij. pte
de insula. i. pti.
b. Insula.
Distans à terra
vltra centū mili.
nullius ē, nisi oc-
cupātis: vidē Bar-
to. i. d. tra. Tyb.
c. Iurisdīctio.
Impator hēt iu-
risdīctionē gñā-
lē. Ba. i. c. ad hoc
in 4. co. de pact.
iur. fir. et Bal. in
l. ij. C. i. qb. ca.
co. li. xj. vbi di-
cit qd hēt domi-
niū gñale & v-
niuersale i oib.
sed n̄ pculare.
Vide Bart. i. ex-
tra. ad repri-
mē. vers. totius
vrbis. & Alexā.
cōsi. lxxvj. ji. p-
te. & Abb. in c.
venerab. de elec.

nere gabellas, & confiscare merces conductas
contra Venetorum statuta? Bal. format in ru-
de re. di. in ij. col. ad fi. ver. sed nunquid. & vi-
detur quod non, per l. C. not. vedē. impo. non
pos. Item quia ius confiscandi nulli competit,
nisi priu. C. de bo. va. l. j. lib. x. & ca. j. in ti. quā
sunt regalia in vti. seu. In contrarium videtur,
q. secundum Bal. totus mundus hodie hoc iure
vritur, & derogatum est illi contrarium facit
l. colonus §. nauem filio. Item quia ista spe-
cialis confiscandi consuetudo speciali principis
permissione comparatur, vt 140. in simili. in aut.
de mā. pncip. §. iudicare. col. iij. Item quia Ve-
neti in eorum imperio habent regalia, & iura
fisci, nec superiorem saltem de facto recogno-
scunt. ideo in mari p̄dicto possunt impone-
re gabellas & confiscare merces & bona sicut
in ciuitate Venetiarum: quia tantam iurisdī-
ctionem habent in mari, quantam in ciuitate
Venetiā. per ea quē no. Bart. in tra. de insu-
la. in j. & ij. colū. & dicam in q. seq. Sed vbi non
esset ista consuetudo, vel vbi non haberent im-
perium, vel si haberent, recognoscerent ipsum
a superiore, tunc non possent imponere gabel-
las, vt in toto titu. C. no. vedē. impo. non poss.
¹ ¶ Quid autem de mari in quo aliquis nō ex-
ercuit iurisdīctionē tanto tempore, vt possit di-
cere p̄scripsisse aliquam iurisdīctionem, an li-
cet sit nullius ratione domini, an saltem quo
ad iurisdīctionis ius, sit alicuius, vt maleficia q̄
ibi committuntur possint puniri: & an gentes,
quā ibi ad habitandum accedunt, possint iudi-
care. Ista quæstio formatur per Bar. in eo. tra. c.
de insula, in ij. col. qui dicit, q. p̄o decisioe hu-
¹² ius q. est videndum, ¶ an ille qui habet iurisdī-
ctionem in territorio cohærenti mari, & vsq;
ad quod spatium. & videtur dicere ipse quod
non. quia mare commune est omnibus, vt sa-
pe dictum est. In contrarium dicit esse verita-
tem: quia sicut p̄sēs provinciarū debet purga-
re provinciam malis hominibus per terram, l.
congruit. ff. de offi. p̄s. ita per aquam. l. j. C. de
classibus. tit. x. & ibi Bart. dicit per illum text.
q. sicut quis potest punire delinquentem in suo
territorio, ita delinquentem in mari, quod subij-
citur illi ciuitati vel provinciarū. allegat l. C. s.
ff. de pub. & ita no. Bart. & Ioann. And. & Do-
cto. in c. vbi periculum in versic. territorio. de
elect. in vj. & vide per Ang. omnino in l. sane si
maris. ff. de ini. & Bal. in l. arbor. §. de vestibu-
lo. ff. communi diui. & Ange. in l. insula Italix.
ff. de iudicijs. qui dicit, quod per illam l. fuit de-
cisum P̄s. de consilio Bart. quod delictum cō-
missum in mari propinquo portui ciuitatis Pi-
sarum, deberetur ibi puniri: quia est particu-
la maris, quod intelligebatur subiacere ciuita-
ti P̄sarum. in d. plus dicit ibi Ang. si illa particu-
la maris esset in remoto mari, si tamen nulli
loco terrestri erant propinquior, vbi exercere-
tur imperium, debet P̄s. puniri. Et idem dicit
de alijs ciuitatibus cum similibus casus acci-
deret. l. j. C. de classi. lib. xj. quam dicit non esse
alibi. Circa quod adde quē dicam in seq. q. &

ex hoc apparet secundum Bart. in d. tra. si in
mari quis habet iurisdīctionem, multo magis
habet etiam in insulis quæ sunt in dicto mari.
Insula a enim illius provinciarū propinque q̄
modico spatio distat, illius provinciarū esse di-
citur. d. insula Italix. & l. notiorum §. j. ff. de
verb. sign. & notat Ang. & Doctores in d. l. insu-
¹³ l. i. ¶ Quæ autem dicatur insula b. propin-
qua, vel modico spatio distare, dicit secundum
Barthol. in d. tra. si per centum miliaria. vici-
nus enim tunc dicitur. l. iij. §. si tam vicinum.
ff. de dā. inf. & extrā de referi. ca. nonnulli. vbi
dicitur quod in duas dietas non dicitur locus
¹⁴ remotus. ¶ Constat autem quod centum mi-
liaria per mare, est minus duabus dietis. & q.
vsque ad centum miliaria dicatur locus propin-
quus, probatur in l. quicunque. de epis. & cler.
& hoc singulariter tene menti quod habentes
iurisdīctionem in territorio cohærente mari, di-
cuntur habere iurisdīctionem etiam in mari, &
in insulis quæ sunt in mari vicino vsq; ad cen-
tū miliaria: & possunt ita capere & punire de-
linquentes in mari vsq; ad centum miliaria, si-
cut in terra in suo territorio. Quod no. quia ha-
bui de facto pro Venetis contra Ianuens. quia
dominus Lauredanti cepit Mauriū n̄ Catoniū
Ianuensē, qui capi non poterat, quia nō erat
in mari Venetorum, & petebat xxxiij. milia du-
catorum pro damno sibi dato. Ego inter alijs
fecit vnam positionem, q. mare in quo captus
fuerat, non erat propinquus alicui loco terre
sui seu territorio: quam ipsi modo no. & con-
fessus est creditor non potuisse capi, ex quo nō
erat in gulpho Venetorum. & allegauit Bart. &
Ang. de quibus supra q. de modico venerūt ad
¹⁵ concordiam. ¶ Sed quid si insula maris esset
in mari alto à qualibet regione distans vltra
centum miliaria? Bar. in d. tra. si l. insula. in
ij. col. dicit, q. hoc casu non pōt nobis dici vici-
na vel propinqua, per l. pen. §. Paul. respondit.
ff. de acqui. re. dom. & l. insulam. eo. ti. & per no-
rata in simi. insu. de re. di. §. insula & ideo con-
¹⁶ cludit, q. insula Sardinia. ¶ Italia dicitur, li-
cet ab Italia modico spatio distet. Si autem nec
alteri insula est vicina: tunc nō possumus dice-
re, q. aliquis in ea habeat iurisdīctionē, nisi
imperator, qui est dominus totius mundi. l. de
precario. ff. ad l. Rho. de ia. Vnde dicit Bart. p.
talis insula occupanti concederetur quo ad do-
minium. sed si quo ad iurisdīctionem pro magi-
stratu vel rectore se gesserit absq; p̄cipis ius-
su, intellige in illa insula remota: incidere in
l. Iuliam maie. l. iij. ff. ad l. tu. ma. & hoc fuit iu-
ra ciuilia. sed secundū iulgentium gentes quæ
dictā insulam occuparent, facerent sibi regē. l.
ex hoc iure regē. de iust. & iu. & illos manu re-
gia regeret. l. ij. circa princ. ff. de ori. iur. & hoc
seruandū esset inter gentes, qm̄ nec iure Roma-
¹⁷ no nec alio iure vtuntur. ¶ & ex p̄dictis no-
tat Bart. velle habentes iurisdīctionem in ter-
ra, habere etiam in mari vsque ad centū milia-
ria tantū: vltra vero sit solum iurisdīctio impe-
ratoris. sed Ang. in d. l. insula Italix. d. iudicijs.

vt dixi in quaest. præced. vult quod habeant etiam iurisdictionem in mari & eius insulis valde remotis, dummodo alii loco terrestri non sint magis propinqui. Facit ad prædicta glo. j. in c. quoniam. & quot ibi no. extra de deci. Et adde quæ
 18 not. Barto. in l. j. C. de naufr. lib. x. i. ¶ Unde ex hoc sequitur si Papa morietur in mari, in illa ciuitate, debet fieri electio successoris Papæ secundum Io. An. in c. vbi periculum de elec. in vi. &
 19 Ange. in l. sane si maris. ff. de iniurijs. ¶ Trem si imperator donat mihi ciuitatem, videtur donare & omnes pertinentias, de quibus loquitur Inn. in c. cum ad sedem. extra de rebus. spo. & tã in mari q̃ in terra quia mare sicut terra distinguitur. ut no. in d. c. vbi periculum. & l. j. C. de clas. fi. li. xi. & l. de precario. ff. ad l. Rho. de iac. & ita not. Bal. in l. beneficium. in 2 col. in prin. ff. de cõ-
 20 stit. prin. ¶ Sed quid si inter duas ciuitates pũtualiter æque distantes esset delictum commissum in mari? dic. tunc dicitur esse commissum in cõfinito, quod est cõe versus; ciuitatis. l. arbor. in prin. & si le vestibulo ff. cõmuni di. Et ideo patet ut verum; spectat cognitio criminis, & cõtractus, sicuti quando pũtualiter in confinio plurium ciuitatum in terra delinquitur vel cõtractatur. secundum Angel. in d. l. sane si maris.
 21 ¶ Sed quid si in eadem particula maris plures habent vel pertinent? tunc quilibet poterit recognoscere, & erit locus p̃uentum l. si quis possit ff. de iudi. & p̃uentum intelligitur quantum ad imperium illi, qui delinquentem caput in mari. Nam per personalem capturam intelligitur iurisdicchio esse conuenta secundum Io. Aud. in c. j. de ob. in nouella. quæ sequitur Ange. in d.
 22 l. sane si maris. in fi. ¶ Sed si oritur contentio de his quæ gesta sunt in mari, vel ad mare spectant, qualiter erit iudicandum vel faciendũ? dic. quod maris consuetudo seruanda est, ut est text. no. in aut. de usu. nauis. §. si col. x. i. & hoc no. gl. quod intelligit quando non repugnat iuris legibus. & sic dicit debere intelligi. l. de precario. & quod maris consuetudo sit seruanda, tenet Bal. in d. l. obseruare. §. ante quam. per illum text. ff. de offic. proconsul. & hoc inducit in argumentum ad cursum braui Venetorum, cum fieri debeat per mare, sicut visitatum est. & alii similiter per mare cum ballistis solent ludere, alibi cõmunitum est. Et vide apud Mursum quæ est prope ciuitatem Venetia um, ubi sunt pulchra vitrea. Vltimo pro complemento à patria maris subiecio aliquas quæstiones, quæ licet non tangant proprie seruitutis materiam, viles tamen erunt pro ipsius declaratione. ¶ Et primo quæro quid sit mare secundum Bar. in tractatu de insula, in prin. est collectio multarum aquarum salutarum. proprie enim mare ab amaritudine dicitur, & oportet vt cum mari contineatur. alias enim licet mare appelleret mare, tamen non est, sed potius stagnum vel lacus, & tunc nõ est iuris priuati vel publici, ut de flumine dicitur.
 24 ¶ Secundo quæro an reperiantur fines. dic. q̃ sic. ut no. in c. vbi periculum de electio in vi. & no. Bal. in l. si testamentum. C. de condi. & dem.

25 suo ditione. ¶ Tercio quæro qualiter designabitur mare. dic. per terram propinquam, cui mare magis adheret & sub qua distingui cõueuit secundum Bal. in d. l. re. lamentum. alleg. in aut. 26 vt omnes obedi. §. primo. ¶ Quarto quæro an appellatione territorij alicuius ciuitatis comprehendatur etiam mare & districtus per illam ciuitatem & videtur quod sic, maxime in fauorabilibus, ut no. in d. c. vbi periculum. & ibi per 27 dominum Marcũ & Doc. in §. porro. ¶ Quinto quæro an ciuitates maritimæ etiam in mari habeant districtus. dic. quod sic. vt not. Io. Mo. 28 in d. c. vbi periculum. ¶ Sexto quæro an extens in mari quod regitur per ciuitatem maritimam, puta per Venetos, vel Ianuenses, dicatur esse extra districtum. dic. q̃ non, imò potest ius reddi, sicut Venetis & Ianuæ. vt per Bal. in l. i. 29 C. de sen. ex bre. reci. ¶ Septimo & vltimo quæro, an mare rubrum reperitur. dic. q̃ sic. Text. est in l. & si non sit §. fin. ff. de au. & ar. leg. Cetera circa materiam maris vide quæ scribit Bart. in tractatu de insula. & quæ dicam in tribus sequentibus titulis.

De littore maris. Cap. 27.

- 1 Littus maris est, quatenus hybernus fluctus maximus excurrit.
- 2 Littora sub cuius imperio esse dicantur.
- 3 Littore maris qua fieri licitum sit.
- 4 Terra quæ est in mari, vel arena maris, cuius esse dicitur.
- 5 Fundum in alicuius fluminis impetu lignamina vel vegetes, vel alie res proiectæ sint, quid de illis fieri debeat.

1 **LITTUS** ¶ maris est, quatenus hybernus fluctus maximus excurrit. l. littus. ff. de ver. signifi. & inst. de re. di. §. flumina. sicut mare naturali iure commune est omnium, ita & littora maris communia sunt l. j. in fi. ff. de re. di. & inst. eod. titulo §. i. & propter hoc nemo litus maris accedere prohibetur, dummodo à villis & monumentis & ædificijs se absteineat l. nemo. ff. de re. di. & d. §. primo. ¶ Littora in quibus populus Romanus habet imperium, populi Romani esse dicuntur. l. littora. in prin. ff. ne quid in loco publico, quod intellige quo ad iurisdictionem vel protectionem. sed quo ad vsum, sunt communia, ut d. §. i. & ibi glossa in versicu. per hoc. & glossa in d. l. littora. quo vero ad dominium seu ad proprietatem, sunt in bonis nullius, vt §. littorum. inst. de re. di. & ita etiam vult Bal. in rubrica. ff. eod. tit. in iij. col. vers. sed quid si ædificiũ - sicuti nullius iurisdicchio est Cæsaris. & sic ista tria sunt diuersa, proprietas, vñs, & iurisdicchio, seu protectio, ut dicit Bal. secundum lac. de Ra. in l. quædam ff. de re. di. ¶ In littore maris licet cum est casum ponere, in qua p̃icator res recipiam l. riparum. §. fi. ff. de re. di. & licet cum est ædificare in mari, vt fecerunt Veneti. vt dixit Baldus in rubrica. de re. di. in iij. colum.

&

Barthol. Capol.

& dixi in titu. p̄ce. in prin. & quod quis in littore maris ædificauerit. ipsius erit. sed sublato ædificio vel collapsio. iure quasi postliminij. reuertitur locus in pristinam causam. & si alius in eodem loco ædificauerit. eius fiet lincatun. in prin. ff. de re. di. & l. quæ in littore. in prin. ff. de acqui. re. do. secus si pro parte tantum esset collapsus. vel si fundamenta in totum remanessent. vel pro maiori parte. vt ibi secundum Bald. & quia dixi licitum esse in littore edificare. intellige nisi usus publicus impediretur. in littore. ff. de re. di. & in sti. eod. titu. §. littorum. Item intellige quando edificando nemo sentit damnum. l. 2. §. aduersus. eo. tit. & intelligitur quis edificare. quādo in littore pilas iactauerit. non autem requiritur rei perfectio. l. ergo. §. si ff. de acqui. re. do. vt dixi in titu. p̄ce. ver. sed quæritur enim in mari. Item licitum est in littore maris retia desiccare. & ex mari ad litus deducere l. riparum. in prin. ff. de re. di. & in sti. eod. titu. §. littorum. Item lapilli & gemmæ cæteraq; in littore inuenta iure naturali statim nostra sunt. ¶ Item quid de terra. quæ est in mari. vel arena maris? dic idem quod dixi de mari vel littore. vt d. §. littorum. in fin. & ideo licitum est cuilibet accipere gemmam vel arenam maris. & efficitur occupantis. & exportantis. secus est de lapidibus. & alijs quæ in littore ex causa naufragij vel ex vehiculo alicuius ceciderunt. quia nō licet ea capere. imo qui accipit animo sibi acquirendi. magis quā fur est. vt l. j. & l. ff. de incen. ru. & nau. de qua materia vide in l. eum. & aut. nauigia. C. de fur. & Fede. de Sen. in consi. 102. quod incipit. domine Franciscus. Idem esset quando ex vi fluminis ligna vel rates vel alie res ad litus maris. vel ad fundum alicuius peruenerint. & ibi dicit eleganter. ¶ quod si in fundum alicuius proiecta sunt lignamina vel vergetes. vel alię res ex impetu fluminis. si agro noceant. si dominus agri vult eas & licite facere. consilium est. vt per iudicem fieri faciat proclamationes in locis vicinis. vt dominus res illas tollat intra certum terminum. alias illæ res pro derelictis habeantur. & occupanti concedantur: maxime si illæ res sunt viles. ex causa nāque quis compelli potest agere. vt nō. in l. 5. C. vt nemo inui. Hic autē subest causa. quia illæ res nocent agris alienis. dicit tamē quod securior via esset. vt post aliquod tempus post dictam proclamationem venderentur dictæ res. & precii pauperibus erogaretur. arg. cap. cum tu. extra de usu. cum si. quæ nota. quia sæpe contingit vbi sunt flumina rapida. & torrentia.

De portu. Cap. 28.

- 1 Portus. statio. & angiportus quid proprie sint.
- 2 Portus & flumina publica sunt. licet ciuitates Italie de consuetudine ea sicut imperium. præscripserint.
- 3 Portus omnis in solo insula est.
- 4 Portus maris hominum ingenio fabricati an omnium

- pulorum publici sint. an vero ædificantium.
- 5 Testamentum factum in portu ciuitatis Soldani an dicatur factum in terris Soldani.
- 6 Moles in mari proiecta causa faciendi vel manendi portus. an iaci possint.

PORTVS ¶ est a locus conclusus. quo importantur merces. atque inde exportantur. ea quoque nihilominus statio est conclusa atq; munita inde angiportus. l. portus. ff. de usufru. Et dicitur locus conclusus. id est. locus vbi lacus morantur & itane secundum glo. ibi. Statio vero dicitur a stando. & ideo stationis verbo is locus demonstratur. vbi quæque naues rutē stare possunt. vt l. j. §. stationem. ff. de quid in flu. pu. Angiportus dicitur strictus portus. ¶ Portus & flumina publica sunt. l. nemo. in fi. ff. de re. di. & in sti. eod. §. j. & ideo ius piscandi commune est omnibus in portu fluminibusq; in sti. de re. di. §. flumina. quo ad iurisdictionem. portus sunt Cæsaris. vel illius domini. vel ciuitatis. vel territorij. in quibus sunt. vt c. j. in prin. in titu. quæ sint regalia. in vfi. seu. & ideo vestigalia seu redditus illius portus provenientes ex mercibus. sunt. de vestigalibus & dicuntur publica vestigalia. vt d. c. j. & l. inter publica §. si. ff. de verb. sig. & propterea spectant ad Cæsarem. vt d. c. j. quod intelligo. nisi dominus ciuitatis vel territorij illius loci. in quo est portus. habet regalia: quia tunc ad eum spectant illa regalia. & quando Papa. vel Imperator facit aliquem regē. quæ runtur sibi omni regalia quasi specialiter cōcessa. secundum Bal. in d. c. j. circa fin. & vide quæ statim dicam infra ver. sed quæro iuxta prædicta. Hodie vero ciuitates Italie sibi de consuetudine præscripserunt merum imperium. & ita portus. & flumina licet de iure communi sint principis. vt d. cap. j. pro quo facit gl. magna in fi. §. iusiurandum. in aut. de defen. ciui. secundum Bar. in l. quominus. in 2. col. in fi. ff. de flu. & dicam in titu. leg. ¶ Et adde quod omnes portus in solo sunt insule. l. Cesar. ff. de pu & ideo dicit ibi Bar. si quis in portu insule ciuitatis Pisanæ deprehendatur. potest puniri in ciuitate. sub qua est insula. Circa quod vide quæ dixi in ti. de mari. ¶ Sed quæro iuxta prædicta. an portus maris ingenio hominum fabricati sint publici omnium populorum. an vero ædificantium. & videtur qd sint publici: per ea quæ supra dixi. In contrariū videtur quod sint ædificantium. l. in tantum. in prin. ff. de re. di. Item videtur quod sint communes. sicut aqua est communis. dic secundum Bal. in ru. ff. de re. diu. in 6. col. in prin. quod ædificia sunt ædificantium. sed portus sunt publici. ¶ Et ex his insurgit vna pulchra dubitatio. an testamentum factum in portu cuiusdā ciuitatis Soldani. dicatur factum in terris Soldani. Et Bald. ibi dicit. quod tempore suo hoc fuit reuocatum in dubium. & dicitur quod nō. quia portus est publicus. & ita Christianorum. sicut Saracenorum. nam hoc est introductum de iure gentium. Consequentia autem inferebatur ex prædictis. l. hoc legatum. de leg. j. sed Bal. in Liustit. an. te fi.

a Portus.
Portus est & re
galibus principis.
Bald. in c. j.
in princip. quæ
sunt rega.

te fin. prin. ff. de iusti. & iu. dicebat se consuluisse super testamento cuiusdam facti in Barbaria duobus testibus, ipsi in valuisse, quia cum non appareat quæ forma testandi ibi seruetur, præsumitur quod seruetur iuxta gentem, tanquam æquissimi iur. i. omnes populi. in fi. ff. de iust. & iure. Idem vult Bartol. in l. j. C. quemad. test. ape. qui similiter dicit, quod de facto consultus fuit super quodam testamento vnius mercatoris de Ancona, facti in terra Soldani Babyloniz, & dixit valere testamentum factum secundum morem ius gentium, quod præsumitur ibi vigere, nisi contrarium probetur, cum sit tale ius gentium apud omnes, sicut consuetudo in dubio præsumenda. nam istud ius gentium est bonum & æquum, ideo seruandum. & potius seruare debemus ius can. quam civile, quia illud inhaeret iuri, sed sub lege diuina sunt omnes populi & nationes, sed ius civile non inget ubique locorum. facit cap. quod super extra de vot. & adde quæ no. Bart. & Doc. in l. qui a latronibus in priuati ff. de re. l. & Ang. & Doc. in d. l. j. C. quemad. test. ape. & Doc. in l. si non special. C. de testam. ¶ Reperiuntur etiam moles in mari proiecæ causa faciendi vel muniendi portus, quas in mari quis iacere potest, maxime ea de causa. vt l. ij. §. aduersa. ff. ne quid in loco publico, & si maritus haberet in domo ciuitatem vel territorium iuxta mare, & iaceret moles in mari pro portu faciendi vel muniendo, vel pro muniendis muris ciuitatis vel castelli dotales, diceretur impensa necessaria, vt l. j. §. inter necessaria. ff. de impen. & de istis multis loquitur Virgilius in primo Aeneidum de Carthagine loquens dicit, Miratur molem Aeneas, magalia quondam et ciuitas Neapolitana habet istam molem in mari, quæ vulgariter el molo appellatur, quam Alphonfus rex misit in laurauit, intra quam est notabilis portus ciuitatis Neapolitanæ.

De nauis. Cap. 29.

- 1 Seruitus nauis imponi non potest, vt cum in portu erit, semper merces deferre teneatur.
- 2 Seruitus nauigandi, si lacus perpetuus in tuo fundo sit, vt ad fundum meum perueniatur, imponi potest.
- 3 Seruitus aquæductus cur ex lacu fieri non possit.
- 4 Arbores si dominus cadere voluerit, & nauta arboribus nauem ligare velit, quid iuris.
- 5 Nauigationis tempus esse dicitur a Calendis Aprilis vsque ad Calendis Octobris.

SERUITVS ¶ nauis imponi non potest, vt cum erit in portu, semper teneatur deferre merces, quia seruitus non potest imponi, quæ de facili extinguitur, & sic nec nauis ex quo de facili consumitur & modicum durat, licet ex nouis tabulis conficiatur, vt not. Angelus in dist. l. foramen. Nec obstat, quod domo imponitur seruitus, & tamen aliquando ruit, quia illud raro

contingit, ideo non considerandum. l. nam ad ca. ff. de legi. & ita vult glossa. & Angelus in dist. l. foramen. in fin. & ex prædictis sequitur seruitutem iumentis imponi non posse, nec hominibus, quia de facili moriuntur, & perpetuam causam non habent. & ideo lex appellat operam seu ministerium serui, non seruitutem. & intellige in prædictis seruitutem imponi non posse iure propriæ seruitutis, sed bene possunt valere iure obligationis personarum, per nota. in l. vt potum. ff. de seruit. & l. pecoris. ff. de seruit. rust. prædior. & l. Mela. §. si de alim. & cib. leg. ¶ Seruitus autem nauigandi si locus qui tuus in tuo fundo est, vt perueniatur ad fundum meum, imponi potest. l. via constitui. §. si lacus. ff. de seruit. rust. prædior. ¶ Sed quæ est ratio, quod seruitus aquæductus ex lacu fieri non potest, vt d. l. foramen §. omnes. & tamen seruitus nauigi imponi potest, ut ibi. Respondeo secundum Henricum, quia quandoque erit nauigium, quandoque vero non. aquæductus vero continue, vel hoc fauore nauigi. Vel dic & tertio, quod per nauigium non minuitur aqua, sed per aquæductum sic. ita nota. glossa. in d. §. omnes. & d. l. via constitui. §. si lacus. in verbi. nauigandi. licitum est nauigantibus naues ad ripas applicare, funesque arboribus ibi natis religare. l. riparum. in princ. ff. de rer. diu. & insti. eo. §. riparum. eo. ti. ¶ Sed quid si dominus vult incidere arbores, & nauta vult ligare nauem arboribus? vide glossa. in dist. iuribus. & Bal. in l. lapilli. in pen. col. in fi. ff. de re. di. & quod dicam in tit. de ripa. Nauis vsu legato, nauigatione uti potest, licet nauis fragilis periculum imminet, nauis enim paratur vt nauigetur. l. arboribus. §. nauis. ff. de vsu. d. modo nauigetur tempore nauigationis, & non alio. ff. de rei ven. l. non utique. §. si. & l. nauis. & C. de offici. rec. prouin. l. ciuitas. ¶ Et dicitur tempus nauigationis esse à Calendis Aprilis, vsque ad Calendis Octobris. ut l. quoties. in fi. C. de uauis. lib. x. i. & not. glossa. in l. qui petitorio. de rei ven. dicit tamen Bart. in d. l. quoties. in fi. & in hoc standum esse consuetudini, si facit illud, quod fecisset diligens nauicularius, quando illa lex non seruatur in tempore, quod est aptum maxime apud Venetos, qui omni tempore nauigant. Reddunt nauigiorum sunt de regalibus, sicut plaustrorum. c. j. quæ sine regia. & ibi not. Bal. hodie secus est in Italia, quia ciuitates de consuetudine sibi hoc præscripserunt, vt dixi in tit. præceden. verbi. hodie ciuitates. & de priuilegiis nauiculariorum, & quando priuilegio uti liceat, vide l. semper. §. nauigatores. cum glossa. in ff. de iure iur. & Host. in summa. in tit. de peregrini. & de materia nauigationis & nauiculariorum, vide in toto tit. C. de nauicula. & tit. seq. de prædictis nauis. & in aliis seq. videlicet in tit. de nauibus non excu. & de nauis. & de classi. lib. xi. & toto tit. ff. nau. cau. sta. & titulo. ff. C. de nau. fœn. & in aut. de nau. vsu. coll. ix. & ff. ad l. Rhodia de ia. l. 1. & 2. & l. lapham. ff. de eue. Bal. in l. i. §. de exercitoribus. ff. nauis. cau. stab.

P De

De lacu. Cap. 30.

- 1 *Lacus est qui perpetuam aquam habet.*
- 2 *Stagnum est, quod temporalem continet aquam ibi stagnantem.*
- 3 *Lacus vel ex stagno aqueductus fermitus concedi non potest.*
- 4 *Servitus a iure tollende per totum ex lacu, an imponi possit.*
- 5 *Interdictum de fonte, in lacu etiam locum habet.*
- 6 *Lacuum seu stagnum alluvione si unum aliquid de trahatur, & alteri addatur, quid iuris.*
- 7 *Lacus finitus si a Perusino emerit, commune autem habebat ibi proprias naues ad piscandum, quarum etiam usus nolo, quid iuris.*

a Stagnum.
Stagni in publi-
cum an potest
piscari in publico,
unde specu. de
caula p.ols. &
proprie in prin-
cipio. in 8. col. in
uer. octauu est,
ut liceat.

- 1 **LACUS** † est, qui perpetuam habet aquam. l. i. §. lacus. v. in flu. pub. na. li. & gl. in l. foramen. §. in ver. lacus. ff. de ser. vr. præd. dicitur, Lacus est, qui viam habet aquam, non tamen inde exeuntem. alle. d. §. lacus appellatur. sicut est lacus Garde, qui habet aquam exeuntem & facientem initium. & hoc attestatur. Plinius dicens, Lacus est Italiae, natus in agro Veronensi initium omne tranfuerens. † Stagnum a est, quod temporalem continet aquam ibi stagnantem, quæ quidem plerumque hyeme agitur. d. l. i. §. stagnum. & not. gloss. in d. l. foramen. §. in ver. lacu. & de utroque habetur per gloss. in l. vicinus. §. lacus. ff. de aquæ plu. arcen. † Ex lacu vel stagno feruitus aqueductus concedi non potest. d. l. foramen. §. i. Et ibi ponitur ratio in tex. & gloss. sed feruitus naugii imponi potest. l. via constituit. §. si lacus. ff. de ser. rust. præ. & quæ sit ratio differentia, ponitur in glo. & dixi in ci. præc. ver. feruitus autem navigandi. † Sed an feruitus aquæ tollende per totum ex lacu imponi possit, vide tex. glo. & Doct. in l. i. §. communia præd. † Interdictum de fonte habet locum etiam in lacu. l. i. in princ. ff. de fonte. & dicam infra de fontibus. Lacus nec crescit nec decrescit. l. vicinus. §. lacus. ff. de aqua plu. arc. & ideo lacus & stagna licet interdum crescant, interdum decrescant, suos terminos tamen retinent. ideo in his ius alluvionis locum non habet. l. lacus & stagna. in prin. de acquir. re. do. & l. Rutilia Polla. de contrahen. empur. † Sed circa hoc concluditur: Quidam lacus & stagna priuata sunt, tunc non est dubium, quod per alluvionem neque vni detrahit, neque addit; sed locus ille, qui aqua lacus vel stagni inundatur, remanet eius cuius primo fuerat. d. §. lacus. & d. l. lacus. Quidam sunt lacus & stagna publica, & hoc duobus modis esse potest. quandoque enim sunt publica, id est reipub. ut ibi nullus piscari possit, nisi ille cui resp. commiserit; ut in lacu Perusino; & tunc idem si priuatus. l. sed & Celsus. ff. de contrah. emp. quædoque sunt publici, & in usu publico. quia per eum quilibet transit, & in eo piscatur quilibet ad placitum; tunc addit & detrahit per alluvio-

nem sicut flumina pub. ff. de ver. sig. & l. littus. ff. de flu. pu. na. li. i. & ita not. Bart. in tracla. Tyberia in iij. col. ver. de lacu vero & stagno. & vide Barro. & Doc. in d. l. lacus. & d. l. Rutilia Polla. † Sed ponere, eum a communi Perusii fructus lacus: commune autem habebat ibi proprias naues ad piscandum, quarum usum volo: commune negat, quid iuris? dic. quod debeo habere, quia red. gor ad instar usufructuarii vel conductoris. ff. loca. l. si ædes. §. illud facit. ff. de usufruct. l. item si fundi. §. si unarios. secundum Balan. in l. fundo. C. de verb. signifi. in lacu Perusino. vide glo. in l. eo. ff. de fua. instu.

De fluminibus. Cap. 31.

- 1 *Flumen quid sit, & de eius multiplici differentia.*
- 2 *Torrentis est quod hyeme currit.*
- 3 *Flumen a riuo in quo differt.*
- 4 *Flu. publici cuius sit usus, si proprietas esse dicatur.*
- 5 *Loco publici sunt flumina, & c. edificare non licet.*
- 6 *Fluminis publicorum usus communis est, sicut viarum publicarum & littorum.*
- 7 *Statutum si dixerit, quod gentes loci teneantur sequi usque ad alueum novum fluminis, an ultra alueum desiccatum gentes sequi teneantur.*
- 8 *Fluminis caput est, unde aqua nascitur.*
- 9 *Flumen si in agrum meum lignamina duxerit, an mea efficiantur, rem siue.*
- 10 *Nil la aluuius vel castelli dominus si locauerit di-ctam nullam, vel territorium, vel terrena loca, an riuos aquarum, vel pontes, vel alia sylvarum loca locasse videatur.*
- 11 *Concedam si tibi: castrum cum toto territorio, an in ea concessione locus sylue sit, vel usus veniat.*
- 12 *Castro concessio munitiones que ad castrum defensionem existant, concessio in illis agantur.*
- 13 *Flumina nunquid veniant in concessione feudorum regalium, si forte usque ad tale flumen cedantur, vel de tali flumine usque ad tale.*
- 14 *Dictio ad, eius naturæ in.*
- 15 *Flumen si navigabile sit, prator concedere nequit aqueductum ex eo fieri.*

- 1 **FLUMINA** † quedam sunt perennia, quedam torrentia. Perenne est illud, quod semper fluit. † Torrentis est, quod in hyeme currit. si tamen alibi ætate aruit, qui alias per hyemem fluebat, non ideo minus perenne. l. i. §. de fluminibus. ff. ne quid in flu. pu. facit. l. i. §. duo sunt genera ff. de aqua quot. & æti. Fluminis quedam sunt publica, quedam non publica. Flumen est, ut Cassius diffinit, quod perenne sit. d. l. i. §. fluminis. Sed omnia pene flumina perennia sunt. l. nemo. §. si ff. de re. di. Et dicitur perenne, propter ea flumina, quæ ad tepus fluunt, ut Rapo, Melocellon, & quæ sunt priuata, ut dicit gl. & est in §. flumina. inst. de re. di. qui dicit, flumina omnia publica sunt. debet intelligi flumines perpetuis, ut est Padus & Rhenus secundum glo. ibi, priuata vero flumina sunt, quæ manu extrahuntur. l. i. §. si fossa. ff. de flu. & no. gl. in d. l. nemo.

mo. §. j. & d. §. flumina que exemplificant de
fodis in agris positis, que crescant & decre-
scant. Flumina quodam sunt navigabilia, que
dī no. i. §. in fluminibus, cō §. i. & l. quomi-
nus, ff. de iuri. & l. j. ff. ne quid in lo. pu. ¶ Flu-
mina a suo magnitudine discernenda est, aut
ex destinatione circum colorū, vt l. j. §. j. ff. de flu.
que textunt. ad probandum qd sit flumen aut
in cuius territorio sit quia recurrendum est ad
estimationem seu opinionem circumcolorū,
& propterea debent accipi testes fluminis, &
etiam est faciendū quando dubitatur de ali-
quo opere, de quo non extat memoria. vt per
Mar. Sil. & Rapha. Ful. in l. si arbiter, in fin. in
verba d. i. ff. de prob. ¶ Dicamus primo de
flumine publico, & primo cuius sit proprietas
a. & usus. Et de proprietate esse Celsus
q. flumina sunt de regalibus. c. j. quæ sint reg.
& l. flum. in prin. ff. de dam. infect. & ibi Ang.
tenet hoc. Sed hodie ciuitates Lombardie cum
sibi de consuetudine vel ex privilegio pacis
Constantie acquisierint merum imperium &
regalia, vt dicit gl. not. in aut. de defen. mil. §.
iustitandum, in gl. magna, in fi. & per Bal. in c.
j. in prin. in fi. 2. col. in ti. de pace re. & late per
Ang. de Arc. in l. illud. l. 2. de ap. licet Bal. in
c. domino guerram, ante fi. in prin. in ti. hic fi-
nitur lex, incipit cōtra. re. aliter dixerit, & quæ
sunt in Lombardia, sunt illius, in cuius territo-
rio fluunt, & ita tenet Bar. in l. quominus. in 2.
co. in fi. ff. de flu. qui plus dicit, quod etiam ci-
uitates totius. Italie præscripserunt sibi merū
imperium, & flumina secundum ciuitates Lō-
bardie. potest etiam iuari titulo de pace Con-
stantie, & adde quæ dixi supra de portu. ver. ho-
die uero ciuitates Italie, & titu. de nauigio cir-
ca fin. alie uero ciuitates extra Italiam quæ si
habent regalia, dicuntur habere proprietatem
fluminū quæ sunt in earum territorio, & nō a-
lie, & hoc uult Ang. in d. l. fluminum. in prin.

5 ¶ Et ex prædictis sequitur, qd sicut in loc. pu. re-
gulariter non licet ædificare. l. j. & 2. ff. ne quid
in lo. pu. ita nec licet in flu. pu. ædificare nisi au-
toritate pub. puta principis vel senatus. l. 2. §.
si quis a principe. ff. ne quid in lo. pub. & l. si in
pub. §. si. & l. qd principis iussu ff. de aqua plu-
arē. vel autoritate populi, p. cuius territorium
discurrit, si ille populus habet regalia, vt popu-
lus Bo. vnde in flumine Rheni licet concedet
potestatem ædificandi molendinū priuato, dū tamen
sine iurisdictione cuiusq. fiat. d. l. fluminum. in
prin. & hoc no. Ang. & Doc. lde si concedatur p.
l. municipalē, ut est statutū d. populi. l. 2. in uer.
j. ff. ne quid in lo. pu. & l. prohibere. §. plane. ibi
no. lex mun. ff. quid ut aut. clam. Item si cōce-
datur per administratores ciuitatis quæ habet
regalia. d. §. plane. ite vide quæ ibi no. Bart. sed
si populus aut ciuitas nō haberet regalia, seu
merū imperiū, non possit cōcedere ius ædifican-
di in flu. pu. ex quo publica flumina sunt de pa-
trimonio Celsus. d. c. j. quæ sint regalia. secun-
dū Ang. in d. l. fluminū. & dixi supra circa prin.
& prædicta intellige in flum. pub. navigabili,

secus si est flumen non navigabile. nam flumi-
na pu. sunt iuris communis, quia de iure cōmu-
ni in flu. pu. sine cuiusquam iniuriā absque alia
impetratione ædificari potest, si non est naviga-
bile, nec specialiter uetetur per principē vel de-
natū & similes. l. quominus. ff. de flum. & vide
quæ no. Bal. in rub. ff. de re. di. in §. col. cū seq.
ubi ponit an & quando quis possit in flu. pu. æ-
dificare. & adde prædictis omnino quæ plene di-
xi §. in ti. de ser. urb. in q. x. cū q. te. ubi plene ex-
aminari an & quando loca puta uix & flumi-
na possint uendi seu alienari: & quando ædifi-
tur in flu. pub. an debeat caueri de dam. infect.

6 vide in d. l. fluminum. in prin. & ibi Doc. ¶ V-
sus autem fluminum publicorum cōis est, sicut
riuarum publicarum, & heritorū, vt probatur in
l. 2. §. j. ibi. loca enim publica atque priuatorū
vib. deferunt. ff. ne quid in loc. pu. Et ista cō-
munio hoc inducit, ut ius piscandi b. omnibus
commune sit, vt in fluminibus & portu §. flu-
mina iustit. de re. di. & ibi gl. & Doc. & Bal. in
l. apilli. 2. q. ff. eod. ti. & uide quæ dixi supra de
ser. aquedu. in 8. q. princ. uer. & ex prædictis se-
quitur decisio multarum q. circa fin. Item ista
communio inducit, ut locus sit præoccupatio-
nis. l. 2. §. j. ne quid in lo. pu. & per hoc patet de
casso, de duobus plaustris iuuicem sibi obuian-
tibus, quia deferendum est ei, quid primo uisū
intrauit, quia præoccupauit sibi usum & appro-
priauit. Sed si simul, erit gratificatio: & si via
est capax amborum currum iuuicem sibi ce-
dere debent, secundum Ang. & Doc. in l. flumi-
num. & de dictis plaustris sibi obuiantibus. vide
gl. & Doc. in l. per agri. C. de ser. & gl. in d. l. 2.
§. j. §. ne quid in lo. pub. & idem dicas de duab.
nauibus iuuicē obuiantibus, iam flumine vel ri-
uo, eadem ratione. Fluminis est ipsa aqua fluens,
quæ est eadem, sicut uinū, licet de dolio in doli-
um sit mutatum, ita dicit Bal. in rub. ff. de re. di.
in 3. col. in fi. ver. fluminis autem. allegat quod
no. in l. si usufr. ciuitat. ff. qui. mo. usufr. amitt.
& quæro quomodo agnoscatur quando aluius
sit mutatus. dic quando desinit esse prima for-
ma, id est quando sic excreuit, quod aqua alia
fluit. l. adeo. §. quod si in toto ff. de acq. re. do.
sed non credo simpliciter esse verum, quod flu-
men sit aqua fluens, imo constat ex aqua & al-
ueo. l. pe. & ibi gl. ff. de flu. & facit quod dixi su-
pra de lacu circa prin. ¶ Sed pone statutum di-
cit, quod gentes loci teneantur sequi usque ad
alueū nouū fluminis, & an ultra alueum defic-
catū teneantur sequi gentes uide Gull. de Cu.
in l. de quibus. ff. de legibus, ubi etiam decla-
rat, si flumen mutauit alueum, an ius quod
primo habebatur super eo remanet. & de ista
mutatione aluei fluminis, vide quæ plenissi-
me scripsi supra in tit. de serui. 2. quæst. princ.

8 ¶ Caput fluminis dicitur unde nascitur aqua
text. est in l. j. §. hoc interdicit. uerfi. caput. ff.
de aqua quo. & alibi. vt est text. cum gloss. in l.
seruius aqua. ff. de ser. rust. prad. & ita uult Bar.
in tractatu de insula. in 7. col. qui dicit quod ca-
put fluminis est, unde flumen originem cepit,

a Propriet.

Flumina dicun-
tur esse Impera-
toris vniuersali-
ter. sed in domi-
nio particulari
sunt locorum
vicinorū. Bol. d.
in l. pe. co. 4. C.
de cond. iustit.
b. Ius piscandi.
Flumine pub.
ut liceat pesca-
ri & nauigari
& similia, vide
Specula. de cau-
sa pos. & prop-
rie. §. 3. uer. 6.
& seq. viq. ad
fin. & ne quid
in flu. publi.

a Est communis. Fluminis publici aqua au potest impu ne duci a l. fundum uicini, uide Spec. de cau sa poss. & proprie § 4. uerba l. i. quoque, & infra.

ut si ex fonte, ipse fons sit caput, & ibi dicitur esse prin. seu initium. in d. uer. caput & eodem modo pes, & finis fluminis dicitur locus, ubi terminatur, scilicet mare, in qd intrat, uel aliquod flumen. ff. de flu. l. i. ff. de ser. ru. pre. & habetur plenius per Bal. in l. j. in 11. col. uer. & est notandum quod agri. ff. de reg. di. flumina publica dicuntur communia, eo quod omnibus animantibus permittitur his uti publice, sicut communibus, & lauando, & bibendo, vel similia faciendo. ut no. gloss. in l. lapilli. ff. de re. di. Item aqua fluminum publicorum est communis, quia conceditur occupanti, & animalibus irrationalibus: ut no. gloss. in d. l. lapilli. ff. de re. di. & propterea dicit ibi Bal. q. licitum est exportare aquam de flumine, & exportantis efficitur, nisi propter hoc efficeretur omnino deterior navigatio. l. quo minus. ff. de flu. & similiter ex aqua fit sal, si ex trahitur de flumine, vel mari, vel arena, & efficitur occupantis. qd. no. Nam flumina censitorum uice funguntur, ut ex priuato in publicum addicant, & ex publico in priuatum: & sic, uni dant & alteri. l. ergo. §. flu. ff. de acqui. re. do. ¶ Sed nunquid si flumen ducit lignamina in agrum meum, an efficiantur mea, uel quid iuris sit? uide que scripti supra de littore maris in fin. & Bald. in rub. ff. de re. di. in xj. col. in fin. uer. sed & nunquid trabes & ligna, & uide Doct. maxime Pau. de Ca. in l. hoc amplius. §. de his. ff. de dam. infe. &.

10 ¶ Si dominus alicuius uille uel castelli, loca uel dictam uillam, uel castellum, uel territorium, uel terrena, non uidetur locare flumina, uel riuos aquarum, nec pontes, ne calia loca syluestria ad culturam penitus inhabilia, nisi in quantum aqua est expediens ad culturam, & de residuo dicta aqua poterit uti dominus pro collibus & pradijs suis. ut est casus menti tenendus l. j. C. de manci. & colo. li. xj. & ibi hoc no. Bar. singulariter. & idem tenet Ludo. de Ro. in suo singula. 68. quod incipit. sed no. mirabilem casum. qui plus dicit, ¶ si concedo tibi castrum cum toto territorio, in ea concessione non uenit locus syluestris, nec usus, per d. l. j. Sed aduerte ne decipiaris, quia si l. u. intellexit uerbum concessione plenaria, puta donatione, uel uenditione, sicut capitur in l. si. ff. de dona. forte non diceret uerum, quia eo ipso quod princeps donat castrum cum territorio, donare uideretur etiam loca syluestria & flumina, per c. j. cu. ibi plene no. per Bal. in tit. de capita. qui cu. uendi dit. & per ea que uo. Bal. in c. j. §. ad hoc. in tit. de pa. iura. fir. & c. j. §. si quis de manso in co. 3. ti. de controuer. inuesti. ¶ ubi dicitur quod concessio castro, intelliguntur concessio & munitio nes, que sunt ad defensionem castri ibi positae perpetua patris sui destinatione, quauis non sint mixte ut machina, ballista, & similia. quod no. Sed si intellexit uerbum Concedo, pro locatione, uel emphyteosi, sicut requirit d. l. diceret uerum, & ita loquitur Bar. ibi, & ita saluari potest dictum Lud. quia uerbum Concedo, generale est, & accipitur secundum naturam contractus

cui adicitur. ut not. Archi. in c. j. in uerbo Concedat. de usus. lib. 6. facit c. j. de iuu. eo. l. in di uisionibus regnorum ueniunt & cedunt flumina secundum Archi. 14. q. j. ecclesias. quem sequitur Bal. in c. j. §. si quis de manso. in pen. col. ad fin. in tit. de controuer. iue. & Albe. 13 de Ro. in rub. C. fini. regun. ¶ Item nunquid flumina ueniunt in concessione feodorum regaliu si forte concedantur usque ad tale flumen, uel de tali flumine, usque ad tale? & Arch. format istam q. in d. c. ecclesia. qui dicit, quod per illam dictionem de, & usque, utrumque flumen uenit, ¶ & unde incipit, & ubi fluit. ¶ De dictione ad, sicut potest dici, quod sit adiunctiua secundum eum, ut refert & tenet Bald. in d. §. si quis de manso. pe. col. & Albe. in d. rub. C. fini. regun. Si flumen est in confinio duarum ciuitatum uel territoriorum, in dubio commune presumitur esse, & iurisdicatio cuiuslibet ciuitati competit, uel in ipso flumine usque ad medium fluminis, quia omnia sunt in confinio eorum, qui ab utraque parte possident. l. arboribus. ff. coi. di. l. 2. §. praeterea. ff. de aqua plu. arcen. & l. adeo. §. si. ff. de acqui. re. do. Unde circa ea que committuntur in ipso flumine, quilibet habet iurisdictionem usque ad medium fluminis. & ita tenet Barto. in tractatu Tyberiadis. in 10. col. uer. item uidendum est. & idem no. Bal. in c. ex his. in pe. col. ad fin. extra de probat. quod intelligi nisi appareret contrarium. puta quia alter dominorum, uel una tantum ciuitas totum flumen non possideret, dominando ipsum. ut dixi supra. de mari, uer. sed dubitari potest. uel nisi esset flumen priuatum unius, quia tunc idem iudicari deberet, sicut de fundo priuato, ut statim dicitur de flumine priuato. ¶ Si flumen est nauigabile, non potest praetor concedere ductum aquae ex eo fieri, quia flumen minus nauigabile efficitur. Idemque est & si propter hoc aliud flumen fiat nauigabile. l. si plures. §. si. ff. de dam. infe. & ibi Doct. & l. quominus. & ibi per glo. & Bar. plene. ff. de flu. Nemo tamen poterit edificare in flumine publico etiam non nauigabili, puta faciendo clulam molendini, immittendo trabes. uel camenta in ripa uicini eo inuito: quoniam immittens habet solum usum, uicini autem proprietatem & usum: ergo eo inuito usufructuarius edificare non potest, quantumcunque conditionem proprietarii meliorem faciat. l. usus. nouum. titium ff. de usus. & l. si. ff. de usu & habi. & ita uult Ange. in l. fluminum. in prin. ff. de dam. infe. & habetur per Barto. in d. l. quominus. & adde que dixi supra in tit. de seruitute aqueduct. in §. princip. & in j. lib. 3. q. prin. & que no. Bal. in rub. ff. de re. di.

De flumine priuato.

Cap. 32.

1 Flumina priuata que dicantur.

2 Possita an cauari debeant & munitari per colonum, uel dominum.

Diximus

DIXIMVS ¶ de flumine publico, nunc di-
cimus de priuato. Priuata flumina sunt
quæ a tempore flui, vt Rapo, Meloncellon. l. j.
§. fluminum ff. de flu. Item illa quæ sunt manu
facta. l. j. §. si fossa. ff. eodem titulo. & ita no. glo.
in l. nemo. §. j. ff. de rerum diuisione. ideo etiam
dicuntur flumina priuata, vt fossata in agris po-
sita, quæ crescunt & decrescunt. in l. prima. §. 2.
ff. de flu. & d. l. nemo. in fin. & not. glo. in §. flu-
mina. institutu. de rer. di. & dixi supra circa princ.
& idem not. Bal. in l. lapilli. in 2. conclusionem. ff.
de re diu. qui dicit quoddam priuatum flumen est,
quæ eius in suo ingreditur, & non semper fluit,
vt sunt gurgites, & quædam fossata, quæ conti-
nuationem non habent. Quæ enim crescunt, pu-
blica sunt. d. l. nemo. §. 1. & vide Bal. in l. lapilli.
in 2. col. ad fi. Item flumen priuatum dicitur,
quando esset in dominio vnius tantum, puta quæ
incipit ex fonte qui in agro suo oritur, & discer-
rit per sua prædia vique ad flumen publicum,
vel mare argum. l. si quis diuturno. ff. si ser. ven.
Item potest d. ci. flumen priuatum, cum proprie-
tas vel iurisdicção competit vni tantum domi-
no, vel ciuitati, tanquam eius, quia respectu alio-
rum, est priuati iuris, illius domini vel ciuitatis,
in cuius territorio est, vel qui in eo habet iurisdic-
tionem, & propterea per alluionem, hoc est
per additionem vel detractionem, quæ fit à flu-
mine, non additur vel detrahatur iurisdicção,
sicut dicitur de lacu. ff. de contrahen. empt.
l. Rustia Polla & ff. de aqua plu. arcend. l. vicini-
nus §. lacus. & ff. de acquir. re. dom. l. lacus. &
ita vult Bartol. in tracta. Tyberiadis. in x. colum.
versu. item videndum est. Cuius autem sint ista
flumina priuata & fossata, vide supra in titu. de
fossatis siue foss. ¶ Et nunquid fossata debeant
capari & mundari per colonum vel dominum,
vide plene per Bartol. in l. pen. ff. de impen. in re.
do. fac. & Bar. in cons. c. lx v. quod incipit, com-
mune Lucignani locauit. Cetera circa materiã
fluminum vide in toto tit. ff. de flum. cum duo-
bus tit. seq. & Bar. in l. quominus. ff. de flumi. &
tracta. Tyberia. & Bal. in rub. ff. de rer. diu. in l. la-
pilli §. riparum. eo. tit. de ser. aqu. duct.

De insulis. Cap. 33.

- 1 Insula tribus modis accipi potest.
- 2 Insula aquis circumdata quod duplex sit.
- 3 Insula quot modis contingat.
- 4 Insula quando esse dicatur.
- 5 Insula maris, sicuti Corsica & Sardinia, vel etiam
fluminis cuius sint.
- 6 Insula casualis seu accidentalis qualis esse dica-
tur.
- 7 Insula in medio fluminis nata, cuius esse di-
catur.
- 8 Insula portus cuius sint.
- 9 Insula vsus respectu cuius sit.
- 10 Insule dominium per comparationem quomodo ac-
quiratur.

- 11 Insulam quoad iurisdictionem an quis occupare
possit.
- 12 Insule possessio qualiter acquiratur.
- 13 Insula mensuratio qualiter fieri debeat, ut cuius
sit, cognoscatur, & pro quantitate eorum quantita-
te; qui prope ripam prædia possident.
- 14 Insula quando desinat esse insula.

QUIA insule in mari & fluminibus sunt, ideo
postquam de mari & fluminibus diximus, co-
sequenter etiam de insulis dicamus. ¶ Et in pri-
mis sciendum est, insulam tribus modis accipi
posse: Vno modo pro domo in mari posita, quia
in solo, id est, in falso posita est, secundum l. lido.
& not. glo. in §. insula. insti. de rer. diu. & glo. j.
in d. l. insulam. de verbo. obli. & Bart. in tracta. de
insu. pro qualibet domo. ut l. 2. §. si quis insula.
ff. de acquir. re. do. & l. 3. §. effrastructuræ. in ver. in-
sul. de offi. præf. vrb. & ita accipitur l. ita stipu-
latus. in princ. ff. de ver. obli. & de istis insulis hic
tractare non constitui: quia istæ non sunt pro-
pria insulæ, ut dicit glo. in d. §. effrastructuræ. Ter-
tio modo dicitur insula, locus vndique circunda-
tus aqua, vt in §. insula. & ibi glo. hoc dicit. & l.
adeo. §. insula ff. de acquir. re. do. & no. Bar. in tra-
cta. de insula. in princ. & ista insula dicitur in-
crementum a, distinctum ad differentiam allu-
uionis, quæ est latens incrementum, ut not. An-
gel. in l. si fundi. §. j. ff. de vusu. & de ista tracta-
bimus hic, quia est insula proprie. ut not. glo. in
d. §. effrastructuræ. ¶ Secundo sciendum est, quoru
plex sit ista insula aquis circumdata. & in primis
est duplex. Vna quæ in mari nascitur, quæ raro
accidit. Altera quæ in flumine nata est, quæ fre-
quenter contingit. l. adeo. §. insula. ff. de acquir.
re. do. & insti. & de re. di. §. insula quæ. in princ.
quæ declara ut per Bald. in tracta. de insula. quem
posui super d. l. adeo. §. insula. Item insula quæ-
dam est naturalis, quæ semper fuit, ut Corsica,
Sardinia, Creta, quæ dicitur Candia, & similes.
alia est casualis & accidentalis, quæ in flumine
sepe nascitur, sed in mari rarissime, secundum
Bal. in rub. de re. di. in x. col. ver. nunc videamus
de alueo. ¶ Tertio est videndum quot modis
insula contingat & dicat tribus modis. Primo,
cum circumdatur ager, qui non erat alueus. Se-
cundo, cum alueum derelinquit sic cum, & inci-
pit circumfluere. Tertio, cum paulatim eminen-
tem locum facit supra alueum. Ergo §. tribus.
ff. de acq. re. do. & not. Bar. in tracta. de insula. in
v. col. ver. in flumine. ¶ Quarto oportet intel-
ligere, quando dicatur esse insula. & dic quando
est nata. ut d. l. adeo. §. insula. & not. quod dixi,
quando est nata, ut dicunt illa iura, non quando
est nascitura: quia per hoc apparet quoddam non in-
spicimus insulam, quando incipit apparere: sed
tunc, cum op. circumcolentium incipit repura-
ri. ar. l. 1. §. si ff. de flu. quæ declara ut per Bald. in
tracta. de insula. v. col. ¶ Quinto inspicimus cu-
ius sit insula maris, vel fluminis. & primo de in-
sula maris dic, naturales insule, ut Corsica, Sar-
dinia b, sunt principis, non in dominio patri-
moniali, sed in dominio iurisdictionis. l. insula.

a Incrementum.
Ade Bar. ff. de
act. emp. & insti.
de contrahend.
empti §. si post
emptionem. &
in l. Iulia §. si
Titius.

b Sardinia.
Sardinia est in-
sula subiecta ec-
clesiæ Rom. c. si
diligenti. & ibi
Doe. de præf. r.
vbi Abb. sicul.
lxij. dist. c. tibi
domino. & c.
ego Lud. xcvj.
distin. Constan-
tinus.

In illis ff. de iudi. & no. in l. uilitatis §. uener-
tas. de iudi. p. h. in l. i. in rub. ff. de re.
di. & Bald. in c. j. in citu. que sunt regalia qui di-
cit quod insulae sunt principis, quae intellige
6 quo ad iurisdictionem: ut dictum est. ¶ Casua-
lis vero siue accidentalis, quae in mari nascitur,
quae raro accidit, in nullius bonis est respectu
prioritatis: sed occupanti conceditur. d. l. adeo
§. insula. sed respectu iurisdictionis, est sub iuri-
dictione illius, quod illud mare diltinguit, ut d.
l. insulae Italiae. & ibi no. & vide ad hoc etiam Bal.
in d. rub. in x. col. ad finem. & pro hoc l. Caesar.
& quae ibi not. Bar. & Doct. ff. de pub. & quae di-
xi supra de mari. ver. & ex hoc not. ac singulari-
ter tene menti. cum ver. seq. ¶ Insula vero quae
7 in flumine nata, si quidem mediae fluminis par-
tem tenet, communis sit eorum, qui ab utraque
parte fluminis prope ripam praedia possident, pro
modo latitudinis cuiusque praedii: quod si alteri
parti proximior sit, eorum est tantum, qui ab
ea parte prope ripam praedia possident: sed si ab
utro latere proruperit flumen, & ab altera par-
te nouo riuo fluere coeperit, deinde nouus iste
riuus in veterem se conuerterit, ager qui a duo-
bus riuis comprehensus, in formam insulae reda-
ctus est, eius est scilicet, cuius & fuit text. in d. l.
adeo. §. insula & insitit. de rer. diu. §. insula. &
not. Bar. in tract. de insula. in prin. & vide l. insu-
la. cum ibi not. ff. de acqui. re. domi. & quae not.
Ang. in l. fluminum. in prin. ff. de dam. infect. &
praedia intellige de insula nata in flumine,
quae solo cohaereat: sed si supra aquam staret, ut
quandoque accidit publica esset. ff. de acqui. re.
do. l. pen. §. j. & ita not. Bar. in tract. de insula. v.
col. ver. in flumine. in si illius ver. quae not. quia
ita vidi in lacunis territorii Pastuani, in quibus
sunt certae insulae, quae non cohaerent solo, sed
aqua, & mouentur de loco ad locum per dictas
8 lacunas. ¶ Cuius autem sunt portus insulae, dic-
tus insulae esse videntur. l. Caesar ff. de pu. & di-
xi supra de portu & mole maris. ¶ Sexto quia
9 diximus cuius sit insula respectu proprietatis &
iurisdictionis, nunc dicamus cuius sit respectu
usus: & dic quod usus insulae est publici. ff. de acq.
re. do. l. pe. §. j. quod intellige si insula est ita, ut
tota possit dici ripa, vel ripae accedere propter
attractionem aquae. ff. de flu. l. pen. sed si insula ef-
set magna, ita ut in ea essent praedia culta, tunc
puto solum ripas esse in usu publici. non praedia, eadem
ratione qua caetera praedia. Item praedia vera,
nisi essent agri limitati, ut ff. de flumin. l. i. §. si
insula. & ita tenet Bar. in tractatu de insula. ix.
10 col. ver. sit eorum. ¶ Septimo videamus quo-
modo acquiratur dominium insulae per occupa-
tionem, dic quando eo animo quis ingreditur
insulam, ut totam occupet. non tamen ne-
cessario quod omnes glebas insulae circundet. l. iij.
in prin. ff. de acqui. poss. & not. Bar. quod ille di-
citur occupare, qui sic incipit occupare, quod
potest obseruare, & possidere, aliter dicitur oc-
cupasse ag. l. in laqueum ff. de acqui. re. do. & si
plures praecipiant de bellando, victor qui ste-
rit per tres dies in possessione dicitur. arg. l. iij.

2 Occupet.
Occupans rem
per vim, an te-
neatur de peri-
culo rei quae e-
rat eodem mo-
do peritura pe-
nes dominum.
glo. Bar. & Bal.
in l. si de posses-
sione. C. vnde vi.
Et occupans
per vim etiam
si confirmetur
a superiore pot
conueniri. Bar.
in l. iij. C. vnde
vi.

¶ Cum igitur ff. de vi & vi ar. ille qui non potest
tenere nisi capiat aliquem locum principaliter,
non dicitur occupasse. arg. d. l. in laqueum. & est
argumentum, quod si unus teneret ecclesiam,
alter campanile, quod est fortificatio, ille qui est
ingressus ecclesiam, unde de facili possit expel-
li, non dicitur adhuc adeptus corporalem posses-
sionem beneficii: si tamen ille est ita in castella-
tus, quod euadere non potest, tunc cum ipse no-
dicatur tenere, sed teneri, ut patet ex not. in l. j.
§. penul. de vi & vi arma. dicam ipsum posses-
sione priuatum, & sic etiam in possessione esse, &
tamen non possidet, facit l. si quis antea. ff. de ac-
quiren. posses. secundum Bald. qui ita singulari-
ter not. in rub. ff. de re. di. x. col. quae perpetuo te-
11 ne menti, quia facit ad plura. ¶ Quo autem
ad iurisdictionem, an possit quis insulam occu-
cupare, vide Bar. in tract. de insula. 2. col. & Bal.
xv. colum. & quod dixi in ritu. de mari. ver. sed
12 quid si insula maris esset in mari alto. ¶ Quae
uo etiam quaramus qualiter possit insula
acquiratur, dic si nascatur insula in medio flu-
minis, est communis iure domini inter eos, qui
prope ripam praedia possident: ut dixi in v. q. ta-
men non est communis iure possessionis: quia
cum sit separata insula, a primo fundo per pos-
sessionem primi fundi, illa non videtur posside-
ri, nisi apprehendatur, & occupetur. l. adeo. §.
insula. ibi, quod si alteri propinquior. ff. de acq.
re. do. & l. iij. in prin. cum gl. in verbo qualibet.
ff. de acqui. poss. Potest ergo, & debet apprehen-
di possessio insulae, cum heredes. ff. de acqui. re.
poss. & ita tenet Bar. in tractatu de insula, in
vii. col. ver. si communis sit eorum. & l. quomi-
nus. ibi aduerte tamen ad unum. ff. de flumi. vbi
omnino vide. Et adde quod in dubio praedia ex
utraque parte pro diuisione possident insulam,
& habent dominium certum. l. pro regione. ff.
de acquiren. re. domi. & not. gloss. in §. insula. in
13 verbo, ab utraque parte inst. de re. di. ¶ Non
est necessarium etiam intelligere, qualiter fieri
debeat mensuratio insulae: ut cognoscatur cuius
sit, & pro quanta quantitate eorum, qui prope
ripam praedia possident. Et dic hoc declarari p.
iurisconsultum in l. inter eos. ff. de acqui. re. do.
videlicet ut quatenus est latitudo praedii iuxta
supra insulam. Si ergo finis agri iuxta ripam est
largus, licet postea praedium in se ardeatur, vel
e contra solum latitudo, quae est iuxta ripam, attri-
bitur: & finis illam debet ducti linea recta. l. inter
eos. Sicut. n. diuidit alluuium inter eos, qui ab utra-
que parte praedia possident: ita illa pars insulae ce-
dit praedii, quae sunt ab una parte, & debet diui-
di: & ita vult Bar. in tract. de insula. x. col. ver. pro
modo latitudinis cuiusque: cum ver. seq. Et ex hoc
ultimo dico not. quod idem iuris est de insula nata
in flumine, quod in alluuium, quae prodest ad mul-
ta. & ista mensuratio potest fieri accepta chordula,
ut no. glo. in d. §. insula. & l. non solum §. sed ut
probat. ff. de no. ope. nun. Potest etiam fieri per
peritos in arte, & rusticos: ut per glossam not. in
inst. de rer. diu. §. praeterea per alluuium. l. j.

de vend. inspi. & l. semel. C. de re mil. Vbi habetur, quod l. petitis in arte standum est. §. Decimo & ultimo intelligamus, quod insula definit esse insula. Dic quando aquis desinit circumdari, ut l. insula in fi. ff. de acqui. re. do. & tenet Bart. in tractatu de insula. Catera vide plene p. Bart. in tractatu de insula. & l. quominus. ff. de flu. & Bal. in rubrica. ff. de re. diu. & qua. not. gloss. & Dicitur in l. adeo. §. insula. & l. inter eos. & l. insula. de acqui. re. do. & l. j. ff. de flumi. & insu. de re. diu. §. insula.

De alueo. Cap. 34.

- 1 Alueus proprie est fluminis venter. & alia multa de alueo.
- 2 Alueus quomodo publici iuris esse intelligatur.
- 3 Flumen si alueum omnino dimittat, quid iuris.
- 4 Fluminis impetus si absterit mihi simul & semel, vel successiue autum agrum meum, non applicando vicino, sed sibi ipsi flumini alueum, seu lectum fecerit, & postea in breue tempus vel longum alio impetu locum mutauerit, an ager meus mihi de æquitate restituatur, an vero ipsi vicini lucrari debeant.
- 5 Alueus si mutatus fuerit, an novum flumen dicatur.
- 6 Alueus mutatus vel relictus quando dicatur.

Alueus proprie est venter fluminis, ut dicit Bart. secundum Hug. in tract. de alueo. in prin. & sicut Romachus continet vinum, ita alueus supra se continet aquam: nunc alueus fluminis vulgariter appellamus, quia ibi flumen cubat, ut dicit Bal. in ru. ff. de re. di. i. 2. col. in prin. ver. nunc veniamus ad videndum in quibusdam etiam locis canale fluminis. Alueus pluribus modis dicitur. Primo naturalis, id est cõsuetus. ff. de flumi. l. j. §. ripa. & ibi nota quod naturalis cursus æstate discurrit potius, quã in hyeme. l. j. §. is autem ff. ne quid in lo. pu. secundum Bart. in d. tra. de alueo, circa prin. Itẽ dicitur alueus naturalis, id est antiquus, ad differentiam noui: & ita potest accipi. l. adeo. §. insula. ff. de ac. re. do. & §. insula. in fi. de re. di. Item dicitur alueus nouus in d. iuris iuris ad differentiam veteris. Vnde & si per multos annos steterit, nouus appellatur, donec alius nouus superuenierit. l. ex usu cum l. se. ff. de tri. & ole. le. & per not. in l. cum quid. ff. si cer. pet. alias dicitur nouus insolitus. l. rem non nouam. C. de iud. Item dicitur alueus prior in comparatione sequentis. d. l. adeo. §. insula. probatur in l. j. §. priorem ff. de aqua quo. & æsti. & ideo si flumen se celasset, alueus derelictus non esset alueus prior, & tunc haberet locum d. §. insula. ut probatur in d. l. j. §. hac æstate. ut not. Bart. in d. tra. 2. col. ver. prior quidem. Item alueus dicitur qui non est naturalis, & appellatur inundatio secundum Bart. in d. tra. de alueo, in prin. 2. col. Item alueus dici potest, qui non est modico, sed iam fuit per l. insula. in fi. ff. de ac. re. do. & l. diuersio. in prin. ff.

de neg. gest. & idẽ Bart. dicit in d. tra. in 2. col. qui scribit hoc facere pro notario, & restit. dicenti bus: talis filius Titij, cum Titius esset mortuus: quia subintelligitur quondam de quo per Hal. & Doct. in Leius qui in prouincia. in prin. ff. si cer. pet. & per Ant. de But. & Doc. in c. ex parte B. de fo. cõpe. Ille alueus est iuris publici, quando diu flumini seruit, quia eiusdẽ iuris est, sicut est flumen. l. adeo. §. insula. ver. nouus aut alueus. præallegato. & instit. eod. §. insula. & hoc tenet Bal. in d. ru. x. col. in prin. & Bart. in tra. de alueo 7 col. ver. cuius & ipsum flumen. qui dicit hoc esse mirabile. nam regulariter quicquid super imponitur, solo cedit hoc solum autem cedit a quã quã super imponitur: & est speciale in flumine & mari, & ceteris aquis: & idem vult Bal. in l. si plures in 3. col. in fi. C. de cond. infer. & dixi supra. in tit. de aqua. Quomodo autem in intelligatur alueum esse publici iuris? dicitur quod omnes gentes isto iure vtuntur, & talia loca sunt publica, & in domino eius, qui ibi habet imperium, secundum Bart. d. 7. col. ver. publici iuris. Bal. in d. l. si plures. 3. col. in prin. & dixi supra de mari. ver. sed dubitari potest, alueus fluminis an dicatur esse communis non solum. Vbi omnino vide per Cy. in l. quãdã ff. de re. di. vbi hæc plenissime & eleganter examinat. & aliquid per Bal. in ca. j. circa principium, quã fiat rega. & adde opt. tex. in l. j. §. non. n. in flumine qui dicit in fi. impossibile est ut alueus fluminis publici, non sit publicus. & hoc est verile sci re, ut intelligamus an quilibet de alueo fluminis possit arenam extrahere, & exportare. §. Sed quid si flumen alueum omnino dimittit? Dic quod alueus desinit esse publici iuris, etiam si dimittat cum impetu, & omnibus videntibus, & eorum efficitur qui iuxta alueum habent prædia sua l. adeo. §. si toto. ff. de acqui. re. do. iusti. eo. ti. §. insula. & ita vult Bart. in ru. de re. di. 2. col. §. Sed pone quod impetus fluminis absterit mihi simul & semel vel successiue totum agrum meum, non applicando vicino, sed sibi ipsi flumini fecit, alueum seu lectum: & postea in breue tempus, vel longum alio impetu locum mutauit, & nunquid ager meus mihi de æquitate restituatur, an vero vicini lucrabuntur? Quidam dicunt quod mihi debet restitui, per d. §. si toto. alij dicunt contrarium, si in totum perdidit. Pro prima opi. facit l. Articulus. ff. de ser. rust. præ. & est casus secundum vnam legem in l. si ager. cū l. se. ff. qui. mod. usufruct. amit. nec est simile de alluione, quia ibi est ius, sed in alueo nihil est, quã situm priuatum, sed solū, ut ita dixerim, militi. Cum ergo flumini habeat quodammodo istum alueum pro derelicto, æquum est agrum restitutum ad suum dominum reuerti, magis quã ex lucratia causa circūcolentibus applicari: ar. d. l. adeo. §. j. & hanc opi. tenet Dy. secus si paulatim & vicino adiciendo, quia tunc est alluio, & ideo nihil recupero de rigore, vel æquitate, quod alterius factum est: & ita tenet Bal. in rub. ff. de re. di. i. 2. col. ver. sed pone quod impetus. Vel potest aliter distingui secundum Bart. in tra. de al-

P 4 ueo.

a Locum mut.
An aluei mutatio tollat ius, vi
de Guil de Cu.
in l. de quibus.
ff. de legi.

neo. 2. colum. Aut flumen recessit cum impetu & restituitur primo domino. Et ita loquitur d. l. adeo §. quod si toto. & ibi gl. 3. & ibi fo. Et est ratio, quia magis videtur esse inundatio, q̄ alueus: ut dixi circa princ. aut non recessit cum impetu, & tunc aut apparet forma primi agri, & domino restituitur, ut in 2. fol. glo. Ratio est quia non desinit, ex quo remanet forma. Aut forma non apparet, & tunc aut de rigore loqui mur, & non restituitur primo domino, secundū Azo. in d. §. quod si toto. Quæ tamen Bar. intel ligit. nisi flumen fecerit ibi alueum per x. an. nos inter presentes, & 20. inter absentes. Sicut enim quilibet hoc tempore præscripsisset, ita & flumen cum habeat titulum de iure gent. l. in bello. §. si quis servum ff. de capti. Item sicut recuperat fundum, ita & partem fundi. facit l. quæ de tota. ff. de rei vendi. Contra istud tamē facit quod not. Bald. c. j. §. si quis de manso. 6. colum. uer. sed nunquid aqua. in tit. de contro. uer. in nelli. ubi dicit, quod aqua per se fluens non potest inducere prescriptionem vel consuetudinem, per l. per fundum. ff. quemad. seru. amit. & dixi supra in ti. de aqua. in fi. & per ean dem rationem equitatis uidetur habere ius ac quisitionis aluei dimissi, vel eius qui adderetur per alluionem & dicit Bart. quod ista est mēs d. §. quod si toto. si bene inspiciatur. ¶ Quid autem si alueus est mutatus, an dicatur nouū flumen? Pone enim quod princeps concessit mihi ut possim in tali flumine colligere pedagiū, an potero alueo mutato? Quidam dicunt quod non, per gl. in §. insula. ver. nam etiā. ff. de acqu. re. do. In cōtrarium uidetur, quia idem videtur esse flumen. arg. l. filix. §. si. de cond. & demō. si vno impetu recessit, dicitur nouum flumen, secus si paulatim. ff. de aqua quot. & est l. hoc iu re. §. si aquæ. In ponte a aut indistincte loco mutato alius erit pons. ff. de eo qd cer. loco. l. 3. Item Iulianus. & l. fin. ff. de ser. ru. præ. Nā pōs dicitur a pono ponis, & stabilitate. Et ideo amoto ponte a loco suo, non idem pons est. Ita vult notabiliter Bald. in rub. ff. de re. di. in 2. co lum. in fin. versic. sed an mutato. Quibus adde quæ not. Bar. l. quominus. i 6. quæst. ff. de flu. & vide etiam text. & ibi Bart. in l. hoc iure. §. si aqua. ff. de aqua quo. & æsti. ¶ Sed dubitari posset circa prædicta, quando dicatur alueus mutatus vel relictus. Bartol. in tracta. de alueo, circa princ. versic. relictus. dicit quod requiritur q̄ sit in totum & perfecte relictus & mutatus, q̄ constare potest in hyeme, sicut per contrariū alueum esse constat in estate, quando aqua est minor, quasi arguendo a minori, quia si sic in estate de qua minus videbatur, de tunc talis locus flumine occupatus, ergo multo magis de tineretur in hyeme. sed hoc argu. non concluderet, in agro Veronensi circa flumen Athesis, q̄ communiter in hyeme est paruus, sed in estate maximus, nō propter pluuias, sed ppter lique factas viues in montibus, adeo in eo tunc cōtrarium esset inspiciendum, videlicet inunda tio aquarū æstiuarum. Item intelligitur alueus

derelictus & mutatus, si aliquāculū aqua fluat per alueum antiquum, si tū aqua est ita modica q̄ fluminis nomen perdidit, quod ex opinio ne circuncolētum discernitur. l. j. §. ff. de flu. si enim aqua inde currens, nō est flumen, ergo ille locus fluminis, q̄ alueus sit relictus sine spe reuertendi. Nam si ideo, quia aqua ducitur ad molendinū, cessat ire ad alueum, nō per hoc ef ficitur priuatus alueus, cum in potestate sit du centis eam aquam in alueum remittere: & sic sufficit q̄ possit ire per alueū, licet non uat. l. j. §. quoudiana. ff. de aqua quo. & æsti. & ideo si reperitur aliquod flumen, quod aliquo tem pore fluat, & aliquo non, sicut dicit Bart. se ui disse Curia, ubi est flumē quoddam cuius no men est Turpituus, qui sepē annis fluit, & qui septem occultatur, & sic factū: & q̄ possit esse, allego tex. in l. vnus ex socijs. §. si. cū l. sequen. ff. de ser. rusti. prædi. Certe illo tempore quo oc culatur, non dicitur alueus derelictus propter consuetudinem reuertendi. arg. l. naturalem. §. in his autem. ff. de acqui. re. do. Tertium requi ritur, quod flumen ueterem alueum relique rit, & per alium locum perfecte fluat. l. adeo. §. quod si toto fluere cœperit. eo. tit. quod verbū est præteriti subiunctiui, significans rem perfe ctam. l. j. §. j. ff. quod quisque iu & l. si quis stipulat⁹ sit Stichū in prim. de ver. ob. & hoc ideo contingit, quia non dimittitur alueus, nisi alius assumatur. Sed si contingat q̄ flumen occultetur, & per alium locum non fluere, etiam alueus derelictus eorum esset, qui prope prædia possiderent: & idem si probaretur in iudicio so lum, quod alueus est diuisus, licet non probe t, q̄ alio loco fluere cœperit: nā tunc agens obti neret, quia sufficit primum si a tunc incipias, scilicet ab alueo relictos, sed si inciperes a secū do scilicet quod alio loco cœperit fluere tunc requiritur utrumque, quia potest esse quod per duo loca fluat, & in quolibet retineat nomē flu minis: & ita contingit in multis locis Athesis, qui discorrit per territorium Veronense, facit ad prædicta l. quemad. & ibi nota. ff. de acqui. posses. & l. potuit. C. de iure delibe. & Barto. in tracta. de alueo. 2. colum. ubi idem voluit. versic. fluere cœperit. cetera circa istam materiam, vi de plene per Bart. in d. tracta. de alueo. & Bal. in rubrica. ff. de rer. diu. & text. in d. l. adeo. §. in sula. & l. ergo. §. tribus ff. de acquiren. re. domi. & Sanctula. ff. de re. diu. & l. j. §. simili modo. cū §. se. ff. de fluminibus.

De alluione. Cap. 35.

1. Alluionis materia, remissive.

ALLUIONIS materia, quæ ampla est & subtilis, post aluei materiā, de qua proxime diximus. satis conueniret, quia ex alueo paulatim relictis procedit. l. alueo. §. præterea. ff. de acquiren. re. do. & institu. de reg. diu. §. præterea per alluionem. Verum quia subti liter & abunde declarata est, etiam per xxi. quæ-

a In ponte. Ponte destru-
cto in quo pe-
dagium exigi
consuevit, non
pōt exigi cōsue-
tū pedagiū, nec
etiam eo refe-
cto alibi superi-
us vel inferius,
secus si in eodē
loco. Bald. in l.
pen. in 4. co. C.
de condi. inser.
ver. itē seruitus
& Bal. in l. si cū
C. de priuile-
gio fisci.
b De alluii.
Adde Spec. de
loca §. nunc a-
liqua. versiculo
i 3 r. & uer. seq.
& Flo. in l. item
si fundi. §. huic
vicinus. ff. de v
sufr. & Salyc.
in l. j. C. de iur.
d. lason. May.
in 14. co. in fin.
ver. si. sed ut ista
magis clareat.
ff. de leg.

quæstiones per Barto. in suo eleganti tractatu Tyberiadis. in prima parte, quæ etiam de alluione inscribitur, ideo superuacuum esse putavi hic de ea scribere: cum sufficere videatur Bar. com memorasse, ad quem unusquisque recurrere poterit: & ad ea præscribit et Bal. in ru. ff. de re. di. & col. in prin. ver. nunc de rebus singulorum, & l. neo. eo. ti. & c. j. si quis de manio. & maxime in 4. col. ver. seq. in §. seq. qui incipit, rursus in tit. de contro. inue. in u. seu. & in d. his duobus §. ponitur quando incrementum alluionis incipit in fundo feudali. Adde etiam l. hoc amplius. §. de his. & quæ ibi no. per Doct. ff. de dam. inf. & v. de l. adeo. §. præterea. & l. ergo. §. alluio. ff. de acqui. reg. do. & §. præterea, insti. de re. di. & totum titulum C. de alluio. & Paul. de Cast. in litem si fundum. §. 2. ff. de usufru.

De ripa. Cap. 36.

- 1 Ripa est, quæ flumen continet naturalem rigorem cuius sui retinens.
- 2 Flumen si inter duos montes discurrat, an a culmine ipsum montium ripa esse dicantur.
- 3 Ripa mutari quando dicantur.
- 4 Ripa cuius esse dicantur, si nia publica esset in medio inter flumen & agrum vel domum, sicut est Verone apud pontem nauium, in contraria cauda longæ.
- 5 Statutum Paduanum loquens de coherentium præsentatione, an locum habeat, etiam si nia in medio existeret.
- 6 Ripa fluminis, an de populo aliquod nouum adificium facere non potest, inuito eo, prædictus cuius adharet, & si fecerit, ripa dominus autoritate propria destrueret potest.
- 7 Ripæ an cum fundo commensurari debeant.
- 8 Fossæ si in agris essent inter fundum, cum ipse fundus venditur, an in mensura ueniant.
- 9 Fossæ, quæ inter fundum sunt, qualiter cum fundo mensurari debeant, an scilicet mensurari debeant superficies, quæ a latere fossæ exiit, an uero cū toto agro, si uero si plane fossæ essent.
- 10 Ripa prædicti uel flumen si naturaliter se extendat, quid turis.
- 11 Banna malorum in flumine commissorum si alieni concessa fuerint, non ueniant banna in fluminis ripa commissa.
- 12 Ripæ si propter aquarum inundationem eleuata essent, numquid etiam de primi possint.
- 13 Ripa qualiter munienda uel reficienda sit.
- 14 Prædicti autem materia, quo flumen transitur, remaneat.

RIPA est quæ flumen continet, naturalem rigorem cuius sui tenens. l. j. §. ripa. caputatur etiam, quæ plenissimum flumen continet. l. pe. eo. tit. & dicitur ripa, a rapio rapis, eo quod vel ab una parte rapiatur, uel impediatur, ne aqua prædia rapiat & deuaslet. ut dicit Bal. in rubri. ff. de re. diu. in 12. uersu. de ripa aliquid dicamus. Cofinia ripæ sunt a loco, quo primum

à plano vergere incipit usque ad aquam. dicta l. penul. in fin. ¶ Sed quid si flumen discurrat inter duos montes? videtur quod a culmine montis sint ripæ, ex quo vergit uique ad aquam. Glo. in d. l. penul. tenet contrarium. quia non vergit per attractionem aquæ: & sic non omnes pendicæ montium dicuntur ripæ, quando naturaliter vergunt usque ad aquam: & ita tenet etiam Bar. in tract. Tyberiadis. in 4. col. sed si per attractionem aquæ vergeret, quatenus vergeret usque ad aquam, esset ripa: sed si nihil vergit per attractionem aquæ, quia taxum est usque ad aquam, tunc ripæ erunt usque ad locum quo plenissimum flumen excurrit. Ita vult glo. in d. l. pen. per illum rex. & per l. litus. ff. de verbo. signi. ¶ Quando autem dicantur ripæ mutari. dic si flumen naturaliter creuit, ut perpetuum incrementum naturæ sit, vel alio flumine admixto, vel aliqua alia ratione, dicendum est proculdubio ripas mutasse, quemadmodum si aluco mutato alia cœperit currere: sed quædo vel pluuiis, vel hymbribus, uel mari, vel quauis ratione ad tempus excreuit, ripas non mutat. nemo denique dixerit Nilum qui incremento Aegyptum cooperit, ripas suas mutare vel ampliare, nam cum ad perpetuam sui mensuram redierit, ripæ alui eius muniendæ sunt. in l. i. §. ripa. ff. de flum. & adde quæ dicam infra. Item dubitari conuenienter potest, cuius sint ripæ fluminum. dic respectu proprietatis sunt illorum, quorum prædiis adherent. l. riparum in prin. ff. de rer. di. & §. riparum. insti. eo. tit. & ideo arbores ibi natæ eorum dem sunt: ut ibi dicitur. & not. Bart. in l. quominus. 7. q. de flumi. ¶ Sed quid in via publica esset in medio a, inter flumen & agrum vel domum, sicut est Verone apud pontem nauium in contraria cauda longæ? Responde idem, ut ripæ sint eorundem. ar. l. maritus. ff. de acqui. rer. do. & ita vult glo. in d. §. riparum. in ver. adherent. ¶ & Bar. in d. l. quominus. in vi. q. ¶ quod facit ad statutum Paduanum, loquens de præsentatione coherentium, ut locum habeat etiam si via sit in medio. de aqua dic ut dixi supra, de ser. vic. x. quæstio. & eadem ratione dicit Barto. in tract. Tyberiadis, in 3. col. Idem esset de fossis, quæ sunt inter viam & fundum: illæ enim fossæ sunt eorum quorum prædiis adherent. per d. l. maritus. & glo. §. riparum. ad fin. i. colum. sed videtur quod ista proprietates sit inutilis, cum riparum usus sit publicus, ut statim dicam. sicut dicimus si quis perpetuum usufructum. in aliqua re habeat, proprietates est inutilis. l. 3. §. ne tales. ff. de usu. solu. hic loquitur de certo usu, scilicet ponendi retia & siccandi & applicandi: tamen si ibi sunt arbores fructifere, proprietates non est inutilis, quia sunt fructus: & sic fructus simpliciter erunt sui. ut dicit Cy. & Bald. secundum Iacob. de Aret. in d. l. riparum. in fin. ¶ Et ex prædictis sequitur, quod vnus de populo non potest in ripa fluminis aliquod nouum adificium facere, inuito eo, cuius prædiis adharet: & si fecerit, potest dominus ripæ propria autoritate destrueret. l. quemadmodum. §. i. ff. ad l. Aquil. & ita nota.

Bar.

a In medio.
Ripa cedit fundi.
do. §. l. riparum. ff.
de re. di. insti.
eo. tit. §. riparum.
vbi glossa dicit
verum, etiam si
via est media.
& Bar. in l. quominus. §. q. ff. de flum.

Barthol. in l. quomodo in vij. q. ff. de flu. Item ex
 pignoris etiam sequitur. quando venditur fun-
 dus, veniunt et ripæ & fossæ seu fossatæ, etiam si
 via sit in medio. no. Bart. in tract. Tyberiadis. in
 iij. col. l. riparum. ff. de re. di. & plenius per eun-
 dem Bald. in rub. eiusdem tit. xij. col. ubi omnino
 vide. ¶ Sed dubium est an ripæ communica-
 ri debeant cum fundo: puta si vendidi fundum
 & affirmatiui esse centum iugerum. & vide-
 q. sic: quia ripæ & fossæ sunt venditoris, vt di-
 xi, & cedunt in venditionem. vt l. idq. ff. de pe-
 ricu. & commo. rei vend. & l. fundi. in prin. ff. de
 act. empt. & ita tenet Vber. de Bo Ricar. & Cy.
 in addi. in d. l. riparum, sed Bart. in tract. Tyber.
 in iij. col. aliter dicit. & pro prima parte affir-
 mativa alleg. l. prædia. §. ita legat. cum ibi not.
 ff. de fund. instruc. In contra alle. l. littora. ff. de
 conrah. emp. ubi dicitur, q. littora & usq. publi-
 cæ non mensurantur cum re vendita: & postea
 concludit, q. ripæ non debeant communicari,
 nisi dictū sit sicut dicimus, in limitibus fundi,
 qui coherent vijs publicis. l. id quod. §. j. ff. de
 peri. & commo. rei vend. & assignat rationē, q. a
 ripæ non venduntur, sed magis accedunt rei vē-
 ditæ: quod apparet: quia per se vendi non pnt,
 cum riparū vsus sit publicus de iure gen. vt d. l.
 riparum. Nā proprietates sola per sola per se eēt
 inutilis: vt supra dixi: per se non celeretur & al-
 teri ceditur. & hoc vult dicere tex. in d. l. id qd
 §. j. & quod dictū est de ripis, idem dicendū est
 de fossis, vt illæ non debeant mensurari si sunt
 extra fundū: quia similiter est earum vsus pu-
 blicus, sicut viarū: quia quilibet potest anima-
 lia sua ducere ibi ad bibendum de illo fossato.
 ¶ Sed si essent fossæ in agris inter fundū, tunc
 quia proprietates earū & vsus est ipsius domini
 fundi, cum fundus venditur, veniunt in mensura.
 & ita tenet Bald. in d. l. riparū. & in rub. eiusdē
 tit. in xij. col. ¶ Sed dubitari pōt, qualiter illæ
 fossæ quæ sunt inter fundū, mensurentur cum
 fundo, scilicet an mensurentur superficies quæ
 est à latere foueæ, an mensurentur, cū toto agro
 sicut planæ essent. Bart. format istam quæst. in
 d. tract. Tyberia. in iij. col. ver. sed dubitatur. &
 dic q. ager dicitur ab agendo, secundum Vgo.
 & sic ab actū, quia per eū possunt boues & alia
 duci, quæ ē important nomen actus: si igitur
 fouea esset ita ampla, & eius latera ita lata, vt
 laborentur vel laborari possent cū bobus, tunc
 etiam essent mensurandæ: si vero vt accidit sæ-
 pe, ripa fouearum sunt ita, vt per eas iri & agi
 non possit, tunc foueæ non mensurantur cum
 fundo, sicut si planæ essent: & ita obseruant.
 Item dico de ripis quæ in fundo essent, vt sig-
 dem cū bobus earum superficies venit mensu-
 randa: secus si essent ita erectæ, vt coli non
 possint: tunc n. non mensuraretur solum, quod
 ripa continet, sicut si in fundo murus esset, ea-
 dē ratio. & prædicta vera sunt, nisi aliter actū
 sit expresse vel tacite. l. id quod. §. j. de pericu.
 & commo. rei vendi. Et tacite dicitur actū ut
 ad mensuram vendatur aliquod prædium mon-
 tuosum, saxosum, vel riposum. licet enim hoc

proprie ager non dicatur, quia per eum agi
 non potest, tamen mensuratur: sicut. adun-
 videtur. De concacitate vero falcorum qui
 sunt causa culture vel aquæ derivandæ causa,
 mensura non est habenda l. j. §. de eo opte ff.
 de aqua pluar. quia cultura causa factum dicitur,
 vt ibi. Foueæ vero agris ad perpetuū rei
 vtilitatē fieri dicuntur. l. impensa ff. de impē &
 quia dixi pñtū riposum, vel montuosum esse mē-
 surandum, intelligendū si essent ripæ fluminū
 quæ à plano incipiunt vergere vsque ad ripam
 per attractionem aquæ, sed si inter duos mon-
 tes sunt flumen, pendicij montium non sunt ri-
 pæ, quando naturaliter vergunt ad aquam. l. pe.
 & ibi glo. ff. de flumi. & dixi supra circa prin. &
 10 adde quæ no. Bald. in rub. de re. di. ¶ Item ē
 dubitari potest extra prædicta, quid si ripa præ-
 dij versus flumen naturaliter se extendit, quia
 forte ibi erat lapidicina crescens, de qua dicit
 in l. diuortio. §. si vtr in fundo ff. so. ma. & tex.
 in l. h. in prin. ff. de fundo do. & euidenter vide-
 tur apud montem Piscinū in lapidicinis mar-
 moreis, vel forte terramotu in flumine ubi ri-
 pa erepta corruit, & ipsa iuncta prædio reman-
 ens, fluminis alueum per eum locum cessare
 fecit Bartol. in tract. de allu. vij. col. vers. sed
 quæro quid si ripa dicit totum locum domino
 prædij accedere, sicut per alluionē omnes n.
 istæ accessiones quæ diuina natura operante ob-
 ueniunt nullo facto humano interueniente, e-
 iusdē naturæ sunt. l. item si fundi. §. j. ff. de vsu-
 fru. Et hoc videtur sentire Azo in summa insti.
 de rerum diuisione. Siue enim flumen prædio
 meo addat, & propter hoc ab eo recedat sim-
 pliciter, nihil addendo nobis accrescit. l. mari-
 tus. ff. de acqui. re. dom. Istud autem incremen-
 tum quando ripa naturaliter excrecente con-
 tingit, potest dici alluio, quia latens incremē-
 tum est. Quando vero ruina, vel terramotu ac-
 cidit, potest dici incrementum aluei recedētis,
 quia cum repenti ē fiat, nō est alluio. l. adeo.
 §. j. de acqui. re. do. & §. præterea per alluio-
 nem. insti. de rerum diu. Sed contra prædicta
 posset opponi, appendices sequuntur naturam
 sui proprii & naturalis subiecti, ergo si flumi-
 na sunt publica, ripæ fluminū quæ sunt appen-
 dices, similiter debent esse publicæ, & non sin-
 gularum personarū quarum prædij adherent.
 l. riparū ff. de rerum diu. Sed dic q. diuersa
 est ratio in ripa quā sit in ipso flumine, nam
 ripæ homi- u cultura & cura recipiunt incre-
 mentum, flumina in seipsis fluunt, & riparum
 incommoda pertinet ad vicinos, si modo ripæ
 latiores fiant, ergo secundum naturam est, vt
 commoda & incommoda sequantur eosdem. l.
 11 secundum naturam ff. de rer. diu. ¶ Itē non
 interest reip. q. ripæ sint publicæ. & ex his se-
 quitur, q. si concessa sunt mihi banna malorū
 in flumine commissorum, non venient banna
 concessa in ripa flu. l. j. §. in flu. ff. de flu. secūdu
 Bald. in rub. ff. de re. di. col. vj. ver. sed dubitatur.
 riparum autem vsus publicus est iure gentium
 sicut ipsius fluminis. l. riparum. ff. de re. diu. in-
 tit.

a Fundū. Adde
 l. ar. l. l. h. §. si
 Tit. de act. em.
 l. Bal. l. l. sicut
 periculū. i. h. C.
 e. act. em. p. gl.
 in l. qui liber
 tit. §. fin. ff. de
 act.

Rit. & §. riparum, col. 1. & propterea nauea ad
ex ligare, & limes potest agere ex flumine de
duci, & in ripa facere quilibet licet, & sic p
ipm in flumen navigare, & in dictis turibus di
citur, & dixi etiam supra de littore maris not.
Pa. d. in l. quominus, in vi. q. ff. de flu. Ex hoc
sequuntur plures conclusiones. Prima est, qd li
cet proprietates riparum sit ipsorum quorum p
dus adherent, tamen non possunt facere de ri
pis quicquid velint, sicut alii domini in re sua.
l. in re mandata. Camen. quia usus est publicus.
& ideo deresturare non possunt, argu. l. pen. &
fi. ff. de vius & habit. Secunda conclusio, qd
si ripa fluminis que adheret pæd o tuo ita est
naturaliter ordinata, que tigna vel trabes immite
ret, tamen si propter hoc usus publicus navi
gantium impeditur, ducendo aquam vel
alio modo, non possit ut not. Bal. in rub. ff. de
re diut. col. vi. ver. ex his appa. Quarta conclu
sio est, quod dominus ripæ non potest in ea ali
quid facere, propter quod impediatur iter pede
stre navigantium, quod est iuxta aquam, quo
itur cum turibus trahendo naueam, quod recto
ria dicitur, vel parda vulgariter, vel de eo, per
quod descenditur, vel iter ad aquam siue na
ues, ut est text. cum gl. i. l. §. si ped. stre iter. ff.
de flu. Quinta conclusio, quod huius proprietati
tamen ripæ, non potest in ea aliquid constitui
re propter quod usus piscationis impediatur,
forte si ibi erat solitum piscari vel sicari, tertia
arg. eorum que habentur in d. l. riparum & d. §.
riparum, cum se. cum gl. & ita vult Bald. in rub.
ff. de re diut. vi. col. qui dicit quod hoc intelli
gitur esse verum, si ibi publice piscatur, & uti
le & consuetum est piscari. Nun. n. si uni sin
gulari prodest, censendum est publicum com
mune vel incommune. & ideo aptitudo
litronis est consideranda. Aptitudo enim facit
aptum, & ab aptitudine sumit formam denomina
tionis qualitas rerum, aptitudo line deficiente for
ma rei videtur mutata. l. quid tamen §. agri. ff.
quib. mo. vlt. amr. Sexta conclusio, quod
vicini quorum prælius ripæ adherent, etiam si via
pub. est in medio non possunt ibi ripas claudere,
et ibi hortulus facere, si incommodatur usus
pub. dictatum riparum. Septima conclusio, quod
vicinus non potest conclusionem vel restum in ri
pa mea infringere vel appogare, ut no. Bitt. in l.
quominus, in vi. & x. q. ff. de flu. & Bald. in
l. lapilli in pen. col. in fi. ff. de rerum diut. Osta
ua conclusio, quod ille qui habet in veraq. ripa
fluminis publici domum, non potest pontem
privari iuris facere. l. fin. ff. de flu. & adde que
dixi supra, l. de ser. rust. præd. l. si prius. §.
cet. ff. de aqua plu. arcen.

na in ripa alterius, si impedimento est: licet cũ
sine ligare possit, ut per glof. in §. litorum. in
fi. de re. di. secundum Bal. in d. l. lapilli. penul.
col. in fi. que no. quia si habes molendinum, nō
potes ipsum ligare cum catena que trahatur p
uiam pub. ita ut impediatur aditus publicus,
nisi consuetudo loci servaret contrarium. ar
gu. l. an in totum. C. de edi. prin. cum fini. De
cima conclusio, quod flumen quod est princi
pale, non trahit ad se ripam, nisi quo ad usum
necessarium fluminis, non autem quo ad usum
extraneum l. riparum ff. de rer. diut. & no. Bar.
12 rub. eodem titu vi. col. in fine. † Sed si ripæ
sint eleuatae propter inundationem aquarum,
an possint etiam deprimi? vide que dixi supra
de ser. aquarum. l. iii. q. principali, in fin. & viii. q.
principali. ver. quæro nunc de alia q. ordinaria
in uerf. circa secundum. in fi. Quæ autem pos
sint fieri vel non fieri in ripis per dominos vel
alios, vide plene per Bar. in d. l. quominus. &
13 Bal. in d. l. lapilli. pen. col. † Vltimo de mate
ria interdicti de ripa munienda vel reficienda,
vide in l. unica. ff. de ripa munienda & plene p
Rosi. in l. libellis suis in titu. de interdicto, ut li
ceat ripas publici fluminis reficere uel muni
re. ubi ponit quod requirantur ad hoc ut com
petat illud interdictum, & luellum & positio
nes. dic. ut ibi per eum, & de materia ripæ ui
de Bar. in d. l. quominus. & in tract. suo Tyber.
& Bal. in rub. ff. de re diut. in xi. & xii. col. & in
d. l. lapilli. pe. col. in d. l. riparum & vide tex. in
14 l. si finita. §. de dam. interdict. † De vado autem
quo flumen transitur, vide per tex. glo. & Do
cto. in l. si §. de ser. rust. præd. & l. si prius. §.
cet. ff. de aqua plu. arcen.

De aggeribus. Cap. 34.

- 1 Aggeres nulla fluminum esse dicuntur.
- 2 Agger meo in inferiori si magna aquarum abund
tia fuerit, ex agro superiori prouenient, an ag
geres & foueat mihi habere liceat, ut aqua
versus aliam partem uadat, & ager meus eua
cuetur.
- 3 Aggeres in fundo suo si vicini ex vetustate uel
pauilo habeat, an dominus superior, inferiorē co
gere possit, ipsos aggeres minuire.
- 4 Aggerem qui in fundo vicini superioris, erat s
aqua uis deciderit, per quod effectum est, ut a
qua pluuia alicui noceat, quid iuris.
- 5 Flumen publicum si multum excreuerit, et prædium mea
mundauerit, an aggerē adhibere valeam, uel aliam
munitionem facere, ut prædium meum tuear.
- 6 Aggeribus in meis si ego propter aquarum inundatio
nem coronellas fecerim denudando ipsas, ne aqua ex
cedens aggeres consuetos fundum meum inunda
ret, an eas etiam pro arbitrio meo propria aucto
ritate impune remouere possim.
- 7 Aggeres rumpentes fluminis Nili, qui in Aeg
ypto est, qua pena puniantur, ubi etiam quid de
aggeribus Papi apud Ferrariam.
- 8 Aggeres si quispiam non rumpat, sed arbores incu
dat que in aggeribus exstant causa aggerum
conservandorum, qua pena puniatur.

Aggeres

Aggeres. Ad
de Bart. in l. per
Bithyniā. C. de
iur. ne. cō. cc.
lxx. & no. in ru
ru. C. de Nili
agg. nō rumpē.

Barthol. Capol

1 **AGGERES** ¶ sunt a valli fluminum: vt
l. j. C. de Nili agg. non rumpen. Chomata
esse dicuntur aggeres & instrumenta qui-
bus aqua diuiditur. Choma. n. dicitur diuisio.
nam diuidunt scilicet aggeres seu chomata lo-
ca adiuuicem, vt est tex. cum gl. in l. faccularij.
2 ¶ in Aegypto. & §. si. ff. de extraord. cri. ¶ Si
in agro meo inferiori magna sit abundantia a-
quarum proueniens ex agro superiori, an liceat
aggeres & foueas habere, vt aqua versus aliam
partem vadat, & ager meus ea euacuetur. Re-
spondeo, licet, si aliqua alia cōuentio non inter-
uenit, vt est tex. cum gl. in l. j. §. deniq; air. ff. de
3 aqua plu. ar. ¶ Sed quid si vicinus inferior ha-
bet aggeres in fundo suo ex verustate vel pa-
cto, an dominus superior possit cogere inferio-
rem aggeres minuere & dic q. non. sed in agro
suo pot. minuere. l. j. §. fin. & ibi glo. & Doct. ff.
de aqua plu. ar. vide quē dixi suprà tit. de seru.
4 aquad. iij. q. princ. in fi. ¶ Quid aut si aggerē
qui i fundo vicini superioris erat, vis aquę de-
iecit, per quod effectum est, ut aqua pluuia mi-
hi noceat? Varus ait si naturalis ager fuit, pos-
se me vicinum cogere aquę pluuię ar. actione,
vt cum reponat vel reponi faciat: Idem si ma-
nu factum sit, neque memoria eius extaret. l. in
summa, §. Item Varus. in prin. ff. de aqua pluui.
arc. Vtilis tamen actio mihi competit aduersus
vicinum, si velim aggerem restituī i agro eius,
si mihi prodest, & sibi non nocet: vt d. §. item
Varus. in fi. sed si memoria extat, in fi. tenetur
aquę plu. ar. & si agger manu factus sit, etiam si
memoria non extat, cogi potest vt reponat. vt
d. §. item Varus. ver. si sed extet. Si agger iuxta
flumen in priuato facti sint, in arbitrio aquę
plu. arc. veniunt etiam si trans flumen nocēt, si
memoria eorum extat, & fieri non debuerunt.
5 l. quę principalis. §. si. ff. de aqua plu. ar. ¶ Sed
quid si flumen publicum multum excreuit, p-
pter quod solet mihi dare damnum, & prędia
mea inūdere, an possim aggerem adhibere, vel
aliam munitionem facere, vt prędium meum
tuear. Dic quod sic. tex. est valde nō i l. j. §. sed
si aliquam. ff. ne quid in loc. pu. & vide Bart. in
l. quominus. ix. quę. ff. de flum. & quę dicam in
quęst. seq. ¶ Quęstio est quotidiana, si pro-
pter inūdationem aquarum ego in aggeribus
meis feci coronellas, eleuando ipsas, ne aqua
excedens aggeres consuetos, inundaret fundū
meū, quas facere potui, vt dixi in quęst. pꝛæce.
nūquid eas pro arbitrio meo & propria auto-
ritate possim impune remouere. ego teneo q.
sic: si autoritate mea propria factę sunt, nec te-
neor pati vt reponantur, nisi seruitus esset im-
posita, per text. in l. in summa. §. item ait si in
agro tuo. & §. apud Manufam. cum ibi no. ff. de
aqua plu. ar. & idem tenui §. de ser. aquad. viij.
q. principalis, in quęst. quę incipit, quāto nunc
7 de alia quęstione quotidiana. ¶ Circa secun-
dum in fi. quāto, quā pœna puniuntur rumpen-
tes aggeres fluminis Nili qui in Aegypto? Re-
spondeo, pœna ignis vt flammis concremētur.
tex. est in l. vnica. C. de Nili agg. non rumpē. &

ibi Bar. de Sal. enumerat alios xij. casus, in qui-
bus quis fluminarū pœna patitur. Aut sunt ag-
geres quos quilibet in suo prędio facit, quan-
do certis temporibus aqua Nili egreditur flu-
men per prędia, vt aquam in suo prędio conti-
neat, & tūc rumpens illos aggeres puniuntur pœ-
na extraordinaria. vt est tex. cū glo. de vtroq;
in l. faccularij. §. in Aegypto ff. de extraord. cri-
min. Aut sunt aggeres alterius fluminis. & gl.
in d. l. j. dicit idem esse de equitate secūdū Vgo.
sed Pe. quem sequitur Cy. & Saly. ibi dicit hoc
non esse verū, quia non est alibi tanta cura a-
quę, sicut i Aegypto, vbi est Nilus, quia in A-
egypto nunquam pluit. vt dicit gl. in d. §. in A-
egypto. Item quia interpretatione legem pœnę
sunt molendi. l. interpretatione ff. de pœnis.
Item pro hoc facit dicta rubri. C. de Nili agg.
non rumpen. quę aliquam specialitatem nota-
re voluit in aggeribus Nili. Dicit tñ Cyn. in d.
l. j. quod si aggeres Padi apud Ferraria destrue-
rentur, haberet locum pœna ignis prędicta, ex
quo ibi est magnū periculum, quia propter mo-
dicam aggerum motionē posset nouus alueus
fieri, & terra tam habitata quā fertilis occupari,
quando flumen Padi crescit, cum sit eadem
ratio. Et ita sequitur ibi Sali. & sic voluit Cyn.
quod in pœnalibus fiat legis extensio per idē-
titatem rationis, de quo dicitur per Doct. in l. si
8 vero §. de viro. ff. sol. marci. ¶ Sed quid si ali-
quis nō rumpit aggeres, sed incidit arbores,
quę sunt in aggeribus causa aggerum conser-
uandorū? Dic quod pœna extraordinaria co-
erceri debet. vt est text. cum gl. in d. l. faccula-
rij. §. fin. Reliqua circa materiam vide quę dixi
suprà in titu. de seru. quemad. viij. q. princ. quā-
ro nunc de alia quęst. prin. quotidiana.

De torrente. Cap. 38.

- 1** *Torrentis est, qui in hyeme currit, & perenne nō est.*
- 2** *Torrentia cuius existant.*
- 3** *Instrumenta antiqua si reperiantur, in quibus pꝛędiorum possesores a latere emerunt prędium, et pro sine fossarum appositum fuerit, nūquid ad illos pertineat.*
- 4** *Torrentis flumen si vicinus auerterit, ne aqua ad eum perueniat, & hoc modo effectum est, vt vicinus noceat, an aqua pluuię arc. act. contra eum agi possit.*

1 **TORRENS** ¶ est qui in hyeme currit,
& perenne nō est l. j. §. ij. ff. de flu. Et dicitur
torrens a torreo, quod significat siccare atq; are
facere, Et hoc idē q. in estate siccatur, flumen
torrens nō accipit. Vulgariter autē apud nos
progni, torrensia vocat, quę in foro Iulij & ter-
ritorio Truifino maxima sunt, & nō dicitur flu-
men publicū, sed priuatū quia flumina quę in
hyeme currunt, & non in estate, priuata sunt:
vt dicit Rosi. in libel. suis sup interdicto ne q.
in flum. pub. quę sequitur Bar. in trac Tybe. in
viij. col. versic. flumen. qui dicit, quod ex quo
sunt priuata per alluuiōē nemini pāt tribue-

re: si enim cursum mutât, semper iolum remanet cuius primo erat, non potest per alluvionem adijcere apponendo ita qd prædium extēdatur, sed supponendo potest adijcere, si pinguedo agri superioris adijcet agri inferiori. l. j. §. de iur. ff. de aqua plu. arc. ¶ Cuius autē sunt ista torrentia? Bar. dicit in d. ver. flumen hanc qd, esse facti. potest. n. probat qd aliquis prædium aqua discurrat, & luviam fecit, vel inter prædia plurium aqua fluxit, tunc & in terminos antiquos inter prædia diuisa erunt talia fossata. Vel potest probari qualiter antiquē sunt fossa: sed ut saepe accidit, si nihil sufficiens potest probari, tunc putat illorū qd prope ab utraq; parte prædia possident, cuiuscūq; vltq; ad mediū argu. eius quod dicitur de insula & de alio dimisso ladeo. §. insula. & §. quod si rogo. ff. de acquir. rerum do. & probatur in l. j. §. præterea. cū gloss. ff. de aqua plu. arc. que tamē intelligi, nisi ea fossata essent in vltu pub. quia tunc dicerentur publici. l. j. §. hoc interdictum. ff. ne goid in loco pub. & expresse probatur in l. j. §. fossa. ff. ut in flum. pub. navigare. ¶ Sed quid si reperitur instrumenta antiqua, in quibus possessores prædiorum a latere emerunt prædium, & pro fine appositum fuit fossatum, an ad illos pertineat? Videtur qd non: ipsam rem enim eminus, non eius fines: & pro hoc facti, quia fundi nihil est, nisi quod inter se cunctiver. l. fundi in principia. ff. de acquir. rerum do. Bar. in loco præ allegato, tenet contrarium, scilicet qd fines appositus, id est, fossato intelliguntur esse eorū, qui a latere prædia possident. ut supra dictū est. Nec ob. qd fines nō emuntur, quia iacet. sed in est possibile qd rei venditū accedat: sicut ē si pueremus pro fine viā, quæ quo ad quid, fundo accedit. ff. de acquir. do. l. maritima. Nec ob. d. fundi in pri. quia regula qd fundi. nihil est, nisi quod iter se cōtinet, patitur exceptiōne per aliquas leges, ut in aqueductu qui est exera prædii. ff. de cō. trah. emp. l. aqueduct. & in l. in iudibus prædior. & in fossa. l. j. §. præterea. ff. de aqua plu. arc.

4 ¶ Pōt dubitari, si vicinus flumen torrentis auertit, ne aqua ad eū perueniat, & hoc modo effectum est ut vicinus noceat, an agi cōtra eum aq. plu. arc. actione possit. Et dicendum est qd non, quia nū facit ut tibi noceat, sed ne sibi noceat: tex. est no. in l. in iudibus. §. de labeo ait si vicinus. ff. de aqua plu. arc. Nā licitum est in suo aggerem vel aliam munitionem facere, ne flumen subdaminū det, & prædia sua deuallet. l. j. §. sum. qui putat. ver. si aliqua. ff. ne quid in flu. publ. & adde. quæ dixi in titu. præced. ver. sed si flumen. cum versū seq.

De vallibus aquosis. Cap. 39.

- 1 Vallēs si excreuerint, & alium occupauerint prædium, illius sunt vallēs, cuius prædium erat: & si decreuerint, illius erit prædium, cuius erant vallēs.
- 2 Vallibus cuiuslibet piscari licet, vel cannellas, & vltas incidere, vel pasci, si publica fuerint.

3 Vallibus si terra cum herba reperiat, & cannella nata, quæ de loco ad locum moueatur, tōri appellatur, an ipsi tōri publici aut privati erunt.

4 Opus si quispiam fecerit, ut aquam excluderet, ne ad fundum suum ueniret, quæ ex paludis inundatione in agrum eius fluere solbat, si ipsa palus aqua plu. amplietur, eaque repulsa opere facta agro sui vicini noceat, eaque plu. arc. actione tollere cogitur.

¶ Si valles a excreuerint, & alienum occupauerint prædium, illius sunt vallēs cuius erat prædium: & si decreuerint, illius erit prædium cuius erant vallēs, ut probat in l. si vicinus. §. lacus. In secundā gl. ff. de aqua plu. ar. & ita Bar. exemplificat illū tex. in vallibus Rauennē. Sed si valles essent publici, iudicandū esset si cur de flumine pu. eadem ratio ut habetur in l. lacus. ff. de acquir. re. do. & vide quæ dixi de la. cū in ti. de flu. ver. flumina publi. ¶ Et ex prædictis sequitur, qd in eis licitum sit cuiuslibet piscari, vel cannellas aut herbas incidere, vel pascari, si sunt publica, secus si sunt priuata. ar.

3 §. locorum. iust. de re. di. cum si. ¶ Sed quid si in vallibus reperitur terra cum herba & cannellis natis, quæ de loco ad locum moueatur, & tōri vulgariter appellant: an erūt publici vel priuati tanquā insula? dic. qd erunt eiusdem iuris est aqua, si aqua vallium erit priuata, isti tōri si milites erunt priuati si publica publici. de quo dic. ut dixi supra de insulis. v. q. in si. & de istis tōris vide et quæ dicam infra de piscaria. in si. de alijs autem vallibus non aquosis vide §. ti. de vallibus & planerijs. ¶ De paludibus etiā aliquid dicamus. si opus quis fecerit ut aquam excluderet, ne ad fundū suum ueniret, quæ ex inundatione paludis in agrū eius fluere solet, si ea palus aqua plu. amplietur, eaque repulsa, eo opere agro sui vicini noceat, eaque plu. arc. actione opus cogitur tollere: ut est text. in l. j. §. ij. qui incipit, Neratius scribit. ff. de aqua plu. ar. agri vel loci vsufr. legato si fuerit in un. datus, ut stagnum iam sit aut palus, procul dubio extinguitur. l. quid tamen. §. j. ff. qui. mo. vsufr. cum concord. Cetera circa istam materiam vide in toto ti. C. de allu. & palu.

a Si valles. Adde Baran trach. Tyb. in j. car. j. ver. vallēs voco dicitur.

De fonte. Cap. 40.

- 1 Fonte aqua si quispiam vsus fuerit, nec ui, nec clā, nec precario, quominus utatur, nisi fieri prætor prohibet.
- 2 Seruus aqua hauriendū ex fonte constituit pōt.
- 3 Fontis caput ipse sumi dicitur.
- 4 Fons si exaruerit, ex quo aqueductum habeo: itaq; post constitutum tempus ad amittendā seruitutem ad suam venam redierit, an aqueductum amiserim.

¶ Si quis fonte aquæ eius anno vsus fuerit, nec vi, clam, nec precario, quominus utatur.

Bartol. Capol.

vim fieri prator prohibet. l. j. in prin. ff. de fon.
& in tota illa l. declarantur hęc verba. Item po
test aquam purgare, restituere, & coercere, vt
vtratur eo modo quo eo anno vsus est. d. l. j. §.
deinde aut prator. & coercere dicitur aqua con
tinere sic, ne fluat vel dilabatur. d. l. j. §. coerce
re. ¶ Seruitus aquę haurienda ex fonte consti
tuitur potest. vt d. l. j. §. j. & olim constitui non po
terat seruitus aquę ducenda vel haurienda, nisi
ex capite vel fonte. Hodie vero ex quocunque
loco constitui potest. vt est tex. cum gl. in l. fer
uitutes aquę. ff. de ser. rust. pra. ¶ Caput autem
fontis, dicitur ipse fons. l. j. §. caput. ff. de aqua
quoti. & csti. & dixi supra de flumi. ver. caput
fluminis licet fons oriatur in agro tuor tamen
si longo tempore duxi aquam etiam ex fundo
tuo, non est necesse vt doceam quo iure ducō :
& ita titulum allegare nō cogor. & si impediatur
a te vel ab alio aquam de dicto fonte ducere ad
fundum meum, possum agere vtili adione, exē
plo aliarum seruitutum: vt est tex. no. & ibi gl.
& Doct. in l. si quis diuturno. ff. si seru. vendi si
fundo Seiano confinis fuerit, ex quo fonte per
fundum Seiano aquam iure ducebam, meo
facto fundo Seiano, manet seruitus. l. si mihi §.
si fundo ff. de ser. rust. pra. ¶ Si fons a exarue
rit ex quo ductum aqua habeo, isq; post consti
tutum tempus ad amittendum seruitutem ad
suam venam redierit, an aquę ductum amitte
rim? dic q sic: sed restituitur: vt est tex. in l. vnus
ex locis. §. si. cū l. seq. quę incipit, Attilicinus.
ff. de ser. rust. pra. & vide quę dixi supra de al
ueo. vers. sed pone quōd impetus fluminis. &
ver. sed dubitari. Habens fontem in superiori
fundo, neq; ventrem, neq; pannos lauabit in ri
uulo descendenti, si propter hoc aqua deturba
retur omnino. l. apud Trebatium. in prin. & ibi
Ang. & Doct. ff. de aqua plu. ar. & idem no. Bar.
in l. cum super. C. de re mili. lib. i. r. vt tex. in l.
solicitatores. in fi. ff. de extraor. cri. de ista mate
ria fontis hētur per Spec. in ti. de causā poss. &
proprietate. §. priuata. & per Rostr. in libellis suis
tit. de interdict. de fonte. & vide quę plene dixi
supra in tit. de seru. aquę duct. in xj. q. princip.
vbi etiam posui de aqua quoti. & csti. & aqua
quę ex castello ducitur. & de aqua plu. arc. &
de cloacis. & vide quę plene dixi supra in titu.
aquę haultus. 7. quęst. principali, vsque ad fi
nem illius titu.

De riuis. Cap. 41.

- 1 Riuis est locus per longitudinem depressus, quo a
qua decurrit.
- 2 Riuis manutene, & etiam expurgare an quis te
neatur.
- 3 DE + riuis est etiam aliquid dicendum. Ri
uis est locus per longitudinem depressus
quo aqua decurrit. l. prima. §. j. ff. de riuis flu
minum. flumen a riuo magnitudine discernen
dum est: aut æstimatione circuncolentium. l. j.

§ j. de flu. & hoc nomine riui aqua fluens conti
netur. vt dicit ibi gl. seruitus naturaliter nō ma
nifesto opere, ledere potest fundum seruient
em, quemadmodum si imbris crescat aqua
in riuo, vt ex agris in eum fluat, aut aquę fons
iuxta riuum, aut in eo ipso inuentus postea fue
rit: vt est tex. in l. si mihi. §. seruitus. ff. de feruit.
rustico. pradiorum si per fundum ius est mihi
aquam de riuo ducere, hęc iura tūcite sequen
tur, vt reficere mihi riui liceat, & a hre quā
proxime possum ad reficiendum eum cū fa
bris meis. Item vt spatium relinquat mihi do
minus fundi, quo dextra & sinistra ad riui eā :
& quo terram, lignum, lapidem, arenam, calcē,
iacere possum: vt est text. elegans in l. refectio
nis §. fin. & ibi per gl. & Doct. ff. communia prā
diorum. & facultas refectiois causā accedēdi,
ad ea loca, quę non seruiant, tributa est his, qui
bus seruitus debetur, nisi in cessione seruitutis
nominatim concessum sit, per quam partem ac
cedere deberet. vt est tex. valde notabilis in d.
l. refectiois. in prin. quod facit ad mulra. & ibi
per Doct. nec iuxta eum nec supra eum, (si for
te sub terra aqua ducatur) locū religiosum do
minus soli facere potest. ne seruitus intreat :
sed & depressurum & eleuaturnm riuum, per
quem aquam iure ducebam potestatem habe
res: nisi ne id faceres, caurum sit in dicta l. refe
ctiois. secund. & 3. responso. ¶ Quis autem te
neatur manutere riuos & etiam expurgare, ve
de quę plene dixi supra de feruit. aquę duct. ver
ficu. superest alia quęstio quis teneatur. Reli
qua quę ad materiam riui spectant, vide in to
ti. ff. de riuis. & quę plene dixi in ri. de ser. aquę
du. in xj. q. prin. verū quartum est interdictū de
riuis. vbi posui quorū sunt necessaria, vt istud in
terdictum competat & libellum, & positiones
actoris, & rei.

De piscatione. Cap. 42.

- 1 Piscari cuilibet in mari licitum est, quod natura
omnibus patet.
- 2 Piscari quilibet in littore potest, etiam ante edes
meas & ostium, & si ipsum piscari prohibeam,
actione iniuriarum teneor.
- 3 In fluminibus & portu ius piscandi omnibus com
mune est.
- 4 Piscatū aliquem fuisse per 20. vel 30. annos an suf
ficiat, ad hoc vt superuenientem prohibere possit
piscari.
- 5 Ius aquę ducende ad piscariam meam vel cister
nam si mihi concedatur, an seruitus realis sit.
- 6 Piscium vsus fructum qui in viuariis existunt, si
quę ipsam habeat, illos occidere potest, & alios
substituere propter eorum difficilem discretio
nem.
- 7 Fundus si vendatur, in quo pisces in piscinis exi
stunt, illi pisces non sunt xdiūm, neque fundi, nō
magis quā puli, aut cetera animalia, quę in
fundo iunt.

8 Valles

3 *Ualles aut paludes si quispiam conduxerit, ut ibi piscari possit, et in eis reperitur certa pars terre ab alio eleuata quæ toti appellantur, piscetque omnes in hyeme sub eis se reducant, ut in uallibus Paduæ contingit, an lustrum conductori sit, dictos toros aperire, et omnes pisces accipere.*

1 **PISCARI** † cuiuslibet licitum est in mari, quod natura omnibus patet. l. venditor. in prin. ff. communia prædiorum. similiter licet in litore maris. l. nemo. §. si. ff. de riparum. ff. de re. di. quia littora communia sunt omnibus. sicut aer. l. inuiuium actio. §. si. ff. de inur. † Et potest piscari in litore ante etiam ædes meas & ostium. & si ipsum piscari prohibeam, teneor actio. inuiuium, ut ibi. & l. ij. §. si quis in mari. ff. ne quid in loco pub. nisi conuentum esset ut in loco illo maris piscari non posses, quia ualeat talis conuentio. ut est casus in d. l. venditor. in prin. & dist. plene supra de mari circa prin. & ideo cum primū pisces quis in mari vel in litore reperit, siue dubio eius, in cuius potestatem perueniunt sic acquisito, sicut de feris capitis etiam dicitur. l. quod i. litore. ff. de ac. re. do. l. in mari piscantibus. licitum est casam in litore ponere, in qua se recipere. d. l. riparum. † In fluminibus & potius piscandi est commune omnibus. ut §. flumina. insti. de re. di. quod fallit in pluribus. Primo quia id flumē est priuatum, aliter non limitatum actio §. si. ff. de inur. Secundo fallit, quando ius piscandi est priuatum: puta quia est venditum per principem, sicut in lacu Garde contingit, in quo sunt aliquæ pili, ante priuata, quæ fuerit venditæ per dominos Veronæ. ar. d. §. si. cum l. seq. quæ incipit, siue sit maris. & arguitur iura fin. ibi piscantorum non habet in tit. quæ sine reg. l. 2. in vlt. seu. Tercio fallit, quando esse facta conuentio cum vicinis, ut in demo sua piscari non possit. ut d. l. venditor. in prin. ff. cum munia pæ. quæ l. habet locum etiam in fluminibus publicis: ut dixi in tit. de mari, in prin. Quarto fallit, quando princeps vel ciuitas prohiberet, ne quis in flumine piscari possit, ut est in lacu. Quinto fallit, quando esset consuetudo ut piscaretur solū pro usu publ. & non pro priuato, vel pro priuato, sed certo tempore iniqua consuetudo uicem legis sustinet. d. l. venditor. §. si. constat. Sexto fallit, quādo quis præscripsit ius piscandi, quia iure alius in eo loco piscari non possit. & ista præscriptio, pcederet sine dubio, si fuisset in possessione piscandi per unum tempus, cuius initij memoria non extitit: quia per tantū tempus præscribuntur loca publica. hoc iure. §. ductus aque. ff. de aqua quo. & r. ff. de no. Bal. in l. lapilli. in ij. q. ff. de re. di. † Sed nunquid sufficiat quem piscatū fuisse per xx vel xxx annos, ad hoc ut super uenientē prohibere possit piscari? vide gl. o. di. in §. flumina in ver. omnibus. insti. de re. di. & quæ supra de ser. aquæ. in ij. q. prin. ver. ex ratiōis sequitur. Si ager cuius ususfructus

tuis sit, flumine vel mari in iudatus sit, ususfructus amittitur, cum etiam proprietatis eo causa amittatur: nec piscandi retinere quidē poterimus ususfructum: ut est text. ualde not. in l. si ager. ff. quemadmodum. sec. amit. & per illum text. dicit no. Bal. in d. l. lapilli. in prin. q. si starem in ille panis super fluminibus maris, nihil perpetuæ proprietatis acquirerem. † Quid autem si ceditur mihi ius aque ductæ ad piscariā meā vel cisternam, an sic seruitus realis? Dicas p. sic: quia debetur à fundo meo. iuxta not. in l. pecoris. ff. de seruit. rustico. prædio. & l. ut p. mun. ff. de seruit. ut dixi supra in tit. de seru. aquæ. duct. ij. q. princip. verfic. item quid si conceditur mihi. † Si quis habet ususfructum piscium qui sunt in uiuarijs potest pisces occidere. & alios substituere, propter difficultatem eorum discretionem. l. usufructuarius. uenari. §. si in uiuarijs. ff. de usufruct. † Si uenditur fundus, in quo sunt pisces in piscinis, illi pisces non sunt ædificia, neque fundi non magis quam pulchritudo aut cætera animalia quæ in fundo sunt. l. Iulianus. §. fina. cum tribus. ff. sequen. ff. de actionibus empri. † Si quis conduxit ualles aut paludes, ut ibi possit piscari, & in eis reperitur certa pars terre eleuata ab alio, quæ toti uulgariter appellantur, & pisces omnes in hyeme se reducant sub eis, ut in uallibus Paduæ contingit, an sit licitum conductori aperire dictos toros, & omnes pisces accipere. Et dicas quod non quia isto modo ius piscandi destrueretur, nisi alius repemeret. ar. d. l. usufructuarius. §. si uiuarijs. & ar. l. si metes. §. conductori. ff. loca. & hoc uidetur aperte probari in l. uideamus §. itē. p. spoliare debet. co. ti. Præterea hoc est probatur, quia conductor tenetur ante omnia fin legē, id est, conditionē facere: & si quid in l. prætermisum fuerit, id ex bono & æquo præstare dēt: ut dicit text. insti. loc. §. conductor. sed ex bono & æquo est, ut conductor piscem non destruat totam piscinā, quia debet habere fructus piscandi. & non omnes pisces, ita ut piscaria cōsumat. facit l. j. & ij. ff. de usufr. & idem dico si locaretur ius piscandi in flumine uel fonte aut piscaria: quia non posset oēs pisces tollere, nisi aliter cōuentum esset. qd. no. quia est quotidianum.

De aere. Cap. 43.

- 1 *Aer eiusque usus communis est, sicut mare & maris littora.*
- 2 *Locus ex silo odore si pestilentiis fiat, scilicet ex foetore terre etiam priuata, ut puta quia ibi sulphurari fiunt, an faciens interdicto ne quid in loco publico teneatur.*
- 3 *Fabrian in domo sua ita malleare posuit, ut ex mallei sono darduri. vicini mentem disturbent.*
- 4 *Aer quando malus est, nunquid quis ibi stare vel venire teneatur.*
- 5 *Fumo corrupto si quispiam aliquē per emerit, potest extraordinaria teneatur.*
- 6 *Ufusfructus odororum vel aromatum an constitui possit.*

Arcum

- 7 *Aream si quispiam habeat in qua frumentum uen-
tare solet, ut a palea excutatur, an uicinus in
suo edificare possit, ita ut illi aere ipsius uentū
auferat.*
8 *Gonella magni Bassonis facietia, qui cum esset ban-
nitus sub pœna capitali ne Ferrariam accedet,
emit unum plaustrum Paduæ, & terram Padua-
nam in dicto posuit, quam ascendit, & postea
Ferrariam profectus, dicebat se esse in territo-
rio Paduano.*
9 *Anis uel aliud quodpiam animal, cum est in arbo-
re, in aere esse dicitur, non autem in terra.*

2 *Aream.*
Vicinus nō po-
test edificare in
solo suo iuxta a-
ream uicini, q̄
sit ad trituran-
dū grānū, ne p̄
edificiū impe-
diatur usus a-
reæ: quia uentū
retineatur. l. fi.
§ fin. & ibi Bar.
& Bal. C. de ser.
§ Pe. de Vbal.
in tract. de so-
cietat. 6. part.
ul. q. quod est
uerum secundū.
Bal. ibi, si area
in alio loco fie-
ri nō possit. Itē
uerū, si uentus
non possit ueni-
re nisi ab ea par-
te a qua ædifice-
tur, ut ibi per
Bar. & Bal. & su-
pra per Bar. Cæ-
po. de serui. ur.
c. 26. & c. 27. &
c. 29. & ibi dic-
uerū, nisi pactū
sit in contrariū.

1 *AER* † eiusq; usus communis est, sicut ma-
re & litora maris. l. iniuriarum actio. § fin.
ff. ne quid in loc. pu. & tanquam commune per-
petuo in totum occupari non potest: ut dicit
Bal. in l. lapilli. in princ. ff. de re. di. & si aliquem
uti aere prohibet, actione iniuriarum tenetur:
d. §. fi. Non potest itaq; quis nobis aerem vel so-
lem tollere, nisi ædificando. iuxta ea quæ dixi su-
pra in lib. i. in titu. ne prosep. offi. iij. q. vbi po-
sui de Diogene philosopho qui stabat ad solem.
nam aer supra domum nostram debet esse liber
vsque ad cælum: ut est tex. cum glo. in l. j. §. pe.
& l. fi. ff. quod vi aut clam. ideo non est licitum
facere pontem supra viam publ. vel flumen pu.
vel fundum priuatum. l. pe. ff. de flu. & no. Ros.
in ti. de inerti. ne quid in loco pub. fia. ver. vij.
in fin. & Specul. in tit. de causa poss. & proprie.
§. in confessoria. §. item queritur habeo don. fi.
& Bal. in l. lapilli. in vlt. col. ff. de rer. diu. † Sed
quid si ex odore soli locus pestilentiosus fiat,
scilicet ex fœtore terræ etiam priuæ: ut quia
fiant ibi sulphuraria, tenebū interdicto ne quid
in loco pub. ut est text. cum gloss. nota. in l. 2. §.
idem ait si odore. ff. ne quid in loco publi. idem
si corrumpat aerem apponendo sterus, vel ape-
riendo cloacam. l. j. §. j. ff. de cloa. & l. pe. §. pen.
ibi hoc no. glo. quod ui aut clam. & ideo prætor
introduxit duo interdicta de cloacis purgandis
ad salubritatem ciuitatis, nam cælum pestilens
& ruinas minatur immundiciæ cloacarum. di-
cta l. j. §. j. de cloa. & l. de pub. §. si quis riuos ff.
de no. oper. nunc. & propterea aliā iudicauit in
ciuitate Veronæ, quod vnus pelliparius nō pos-
set facere mollicitium in domo sua, ob maximū
fœtorem qui exhalabat ex eo & nocebat vici-
nis. idem dic de similibus artibus fœtentibus.
3 † Nunquid autem fabri possint malleare in do-
mo sua, ita ut ex sono mallei disturbent mentē
doctoris vicini, vide Bal. & Doc. in l. j. C. de stu.
libe. vr. Ro. lib. x. & per Cano. maxime per Ioā.
de Imol. in c. vestra. extra de loca. & quid si ef-
fet vicinus infirmus, collige ex his quæ no. in di-
4 ctis iuribus. † Quando autem est malus aer:
nunquid teneatur quis ibi stare, vel venire, vide
glo. & Docto. in c. si vero extra de iniur. & l. de
æate. ff. ad Treb. & quæ plene dixi supra de ser.
aquæduc. circa §. vbi posui materiam de cloac.
& adde quod propter bonum aerem & sic cæli
opportunitatem fundus magis æstimatur: & si
minoris ipsum vendiderit, ex hoc solo forte pos-

set in integrum restitui: quia est in loco ubi est
optimus aer, sicut ex eo, quia fuit maiorum suo-
rum. iuxta l. si emptio. ff. de nimo. & proba-
tur in l. j. §. sed si rem. verfic. & alijs videamus.
ibi, vel opportunitatem cæli, vel illic educatus
sit, vel parentes sepulti. ff. si quid in fraud. par.
5 quod bene no. † Si quis funis corrupto aliquē
peremerit, pœna extraordinaria tenetur l. soli-
citationes. §. j. ff. de extrao. d. ci. † Nunquid
6 vsu fructus odorum vel aromatum constitui
possit? dic non proprie. licet ad senatus consilium
erit descendendum quod de cautio. loquitur.
l. si sane ff. de vsu fruct. ea. re. quæ vsu consu.
7 † Si quis habet aream a in qua solet frumen-
tum ventare, ut excutatur à palea, an possit vi-
cinus edificare in suo, ita ut uentum auferat il-
li areæ? casus est in l. si. C. de serui & ibi p̄ Do-
cto. & Ang. in l. imperator. ff. de serui. vrbano.
8 præd. † Sed pone quod fuit de facto in perso-
na Gonellæ, qui magnus bi sonus vulgariter
appellatur: nam dum esset bannitus sub pœna
capitali ne Ferrariam accederet, emit vnum
plaustrum Paduæ, & terram Paduanam posuit
in dicto curru, quem ille ascendit. & postea ac-
cessit in ciuitatē Ferrariæ, & dicens se non esse
in territorio Ferrariæ, sed Paduæ, ex quo tange-
bat territorium Ferrariæ. Sed dicit Ange. in l.
qui sella. ff. de seru. rust. præd. quod non fuit bo-
num consilium, per illum text. qui vult q̄ quis
dicitur ire per fundum alterius, quādo sella vel
sedica vehitur. & adde quæ no. Bartol. & Doct.
sed pro Gonella facit gloss. in tit. de iure gen.
na. & ciui. in princ. in ver. cælo. vbi exponit, id
est aere, ut sunt aues quæ in arboribus in aere
nascuntur ut. §. apū. in tit. de re. di. & sic ille tex.
9 cum gl. probat. † quod qui est in arbore, dici-
tur esse in aere, & non in terra: tamen dicen-
dum est ipsum esse sub territorio in quo est ar-
bor.

Deigne. Cap. 44.

- 1 *Ignem iuxta parietem communem an facere licitum.*
- 2 *Domum si tibi locauerim, ne ignem in domo habe-
ret: atamen tu habuisti: si fortuito casu incen-
dium ortum fuerit, an tenearis.*
- 3 *Locatorem inter et conductorem si conuentum fue-
rit, ne in domo fornū aut palea poneretur, & con-
ductor posuerit: deinde si seruus igne allato suc-
cenderet, quid iuris.*
- 4 *Domum inferiorem habens, an possit facere tam
grandem fumum ut superiori noceat.*
- 5 *Ignis formati & summi an vicino nocere debeat.*
- 6 *Ignem in stipulam ad paludem si quispiam immi-
serit, & alicui damnum dederit, quid iuris.*
- 7 *Ignis piscatorum si naues in periculum aliquod du-
xerit, quid iuris.*
- 8 *Ignis si dolo immittatur in alienas aedes, vel fru-
menti aceruum, quid iuris.*
- 9 *Aedium appellatione, omnes adificij species con-
tinentur.*

Incendia quæ in domibus vel hortiis sine dolo
fiunt domus teneatur: si domus erat aliena,
vel de rebus alienis in domo combussis.

VLTI MO loco superest de igne quarto elemento aliqua dicere: & de igne loquamur qui apud nos est verbus quia variis ex causis fit, & eo est periculatorius. Et primo, de igne familiarit. † Nunquid sit licitum facere ignem iuxta pariterem communem? dic aut per talem ignem torretur, aut damnicatur paries communis, non potest. ut est casus in l. quidam Hyberius in prin. ff. de rer. tu. prae. Aut non torretur, ut non potest fieri, & potest. ut ibi contrario sensu. & arg. l. si illum. §. si eo d. de. & l. si ferus ferum. §. si furum. ff. ad l. Aquil. & ex hoc morales conclusiones. Prima, quod non licet facere ignem iuxta murum communem, in quo non sit caminus, si ex illo igne posset inferri damnum muro vel quia est subtile, vel quia sit ignis immoderatus, quod not. pro pauperibus, quae sepe ignem faciunt prope murum, quia non habent caminum. Secunda conclusio, non licet facere caminum a in muro subtile, si flamma ignis nocere possit muro. Tertia conclusio, si est falsus caminus in muro communis, & de voluntate vicini, non potest in eo fieri ignis talis, qui vicino nocet: quod not. contra nobiles & potentes, qui solent facere magna ignem, si noceret, vel interiret ne noceret uti no. d. si ferus ferum. §. si furum. ff. ad l. Aquil. Quarta conclusio, si murus esse grossissimus, tamen non licet ira magnum facere ignem, ut timeatur ne a flamma ascendant caminum, & inferat periculum vicino, per d. §. si furum. quod not. contra facientes nuptias. Quinta conclusio, si quis habet in parte superiori, totum & alteri inferiori non potest superior facere ignem ira magnum, ut sit dubitandum ne solarius super quo ignis ponitur, accendatur, vel offendantur. l. si quis. §. Aristo. & quod ibi no. ff. si servit. ven. quod similiter no. contra facientes nuptias, quibus hoc evenire contingit, quando coquina faciunt in solario. Sexta & ultima conclusio, si in praedium calibus timeretur damnum, potest periculi causa damnum inferre: b: & si damnum datum est, quia paries sit existens, possit etiam actione in factum, d. l. si ferus ferum. §. si furum. ff. ad l. Aquil. & praedictis addit quae dixi supra in primo lib. tit. de for. nace. & titu de balneo & sulph. † Quid autem si locui tibi domum, & conveni in locacione ut igne in domo non haberes, & tamen tu igne habuisti, & fortuito casu ortum est incendium, an tenearis? Dicis quod sic: quia non debuisti contra conventionem habere, & culpa praecessit calum, indeo teneris etiam de casu, ut est casus not. in l. videamus §. j. ff. loca. Sed si esset actum ut igne innocenter haberes, tunc non teneris de casu fortuito, ut supra calus est in d. §. i. † Quid si inter locatorem & conductorem

conuenitur, ne in domo factum aut palca poneretur, & obdolor perire, deinde feruus igne allato luceret? Dic quid teneat consilium ex loco, nec liberabitur dando feruum pro noxa quia ipse consilium causam prebuit, inferendo aliquid contra conuenientem, & ipsum idem, si quilibet extraneus ignem iniecit ex ratione vt est tex not. in d. l. videamus §. si. cum l. sequi. quam perpetuo tene menti: quia idem esset in alius similibus casibus. ¶ Quia ex isto igne generatur fumi, potest dubitari, an habens domum inferiorem, possit facere tan grandem fumum, ut superiori noceat, & hic est tex in l. sicuti §. Aristo. & §. fin. ff. li. ter. ven. de quo dic ut dixi suprà in titulo de fumo. Et quid si efficit fumus qui nulum odorem redderet, & vicino noceat, prohiberi possit ne talem fumum mitteret, arg. eorum que dixi suprà in ti. preceden. ¶ Secundo principaliter queritur, quid de igne fornacis & lurii. dic vt habetur in l. si feruus ferri. §. si fornaciarius. & §. si furnum. & ibi glo. & Do. ff. ad l. Aquil. ¶ Tercio queritur, quid de igne in si pulam ad paludum immisso. dic si quis immiserit huiusmodi igne comburendi causa, & ubi uis euagetur, & progressus ignis alienam fegetem, vineam, aut nemus, vel domum combusserit, requirendum est, an imperitia eius aut negligencia id acciderit: nam si die ventoso, culpa reus est: nam qui occasione damni dat, damnum de se ipsis videtur, in eodem crimine est, & qui non obseruauit, ne ignis longius procederet: ac si omnia que oportet obseruauit, sed subita uis venti longius ignem produxit, caret culpa. text. est not. in l. qui accit. §. si. ff. ad l. Aquil. de quo dic vt ibi per gloss. & Do. ¶ Quarto queritur, quid de igne piscatorum die piscatores prohibentur ne ne de lumine ostensio fallant nauigantes, quasi in portum aliquem delatari, eoque modo in periculum naues, & qui in eis sunt de lueant, si bique exercere damnum pradam darent. Et si aliter faciente puniri debent, ac si ipsi raperent ea que nauigio pericula essent ut est tex. in l. ne piscatores ff. de incen. ri. & nauis. ¶ Quinto queritur de igne, qui aliquando dolo immittitur in ades alienas, vel in aceruum frumenti. dic si quis ades vel aceruum frumenti in tra domum positi combusserit, vinus, & ueratus, igni necari iubetur §. si dolose hoc commiserit. Si uero casu id est negligencia aut damnum re facere iuberetur, si minus idoneis sit, locus castigabitur. ¶ Si appellatione aditus omnes species aditus continentur: vt est tex in l. qui ades ff. de incen. ri. & nauis. quia l. locum habet etiam in eo qui combussit torcularia, secundum Bart. quod citat de facto in d. l. obseruari. Et eadem tenet Flor. in l. si quis fumo §. j. in fin. ff. ad l. Aquil. qui dixit idem esse in eo, qui combussit in moriam pannorum. ¶ Si duamque loca preia ignis, vel alio contra incendia locum habeat de iure Canonico, vide text. gloss. & Docto in cap. magis extra de lencen. excom. & ca. si de sepul. & ca. si quis diuinum. de

a Caminum.
 Caminus i mur-
 o, si fieri non
 pōt p focū alre
 ro imito, nisi
 mus fr valde
 grossus. Ange.
 El. Pan. de Ca i
 l. liquidā Hyb. &
 ibi vide Bar. ff.
 de l. v. p. & Pe.
 de Peru. in trac.
 de foc. vj. part.
 4. col. in fin. sed
 Flan. d. liquidā
 dicit pōt Bald.
 ibi, & Bar. q si
 fieret solum ti-
 bus camini ad
 portandum fu-
 mum, non ad i-
 gnem retinen-
 dum, potius fie-
 rit, quā murus
 non dequere-
 tur, & cessāret
 ratio deteriora
 criminis.
 b. Cautio dam-
 ni. Cautio de dam-
 no non infecto prae-
 stari debet etiā
 per diuicem, fe-
 cumulum Alex.
 contra Pan l. de
 Ca in l. ij. ff. quā
 tūc cogan.

Barthol Capol. De seruit. Rust præ.

De incend.
Incendium non
impunitum habi-
tatur quia in soli-
tudo viget &
diligens, quoniam
presumitur esse
in culpa. b. l. in
consil. quid sit ri-
stus. & Alex.
in l. si quis. §. si.
de gen. lo. Et
b. l. in l. j. C. de
postul. quod l.
si frequenter e-
contingens, quia
non sit habita
diligens custo-
dia, & tunc est
culpa. si vero de
raro contingen-
tibus, & tunc
casus insolitus
non annunceretur
culpa.

in. & dam. da. pro declaratione l. qui ades.
vide Barthol. in d. l. ij. ff. de offic. prefec. vigl. &
Cyn. ff. l. & Saly. in d. l. data opera. C. qui accus.
non pot. & Ang. de Aret. in suo tracta. malefi-
ciorum. in glo. in versic. incendiario. in prim.
17. §. sexto & vlt. queritur de incendio a, quod
sit in domibus vel hospitibus sine dolo, an domi-
nus teneatur si domus erat aliena, vel de rebus
alienis in domo combustis, vel pro domibus ci-
uis consultis, & etiam aliis casibus: & quia ista
non est materia nostra seruiti ampla & profun-
da est: contentus ero solum me remittere ad
scribentes de ea: & ideo vide in primis textum
& gloss. & Doct. in l. si vendita. ff. de periculo
& commodo rei venditæ. & ibi plene per Saly.
& tex. & Doct. in l. ij. §. j. ff. de offic. prefec. vi-
gi. & tex. & Doct. in l. cum duobus §. damna. ff.
pro socio. & l. in iudicio. C. loca. & Cyn. & Bal.

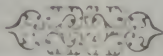
& Salyet plene, & Doct. in d. l. data opera. &
per eundem Saly. late in l. qui fortioris. C. de
pignorat. action. & Flor. in l. si quis fumo. §. j. ff.
ad leg. Aquil. & plenissime per Angel. de Aret.
in trac. malefi. in d. glo. in versic. incendiario. &
plene ac eleganter per solennem doctorem do.
Pet. de Alas de Padua in disputatione sua quæ
incipit, exorto incendio in vna contraria & vi-
de etiam tex. in l. ex conducto §. fin. & l. vide a-
mus §. si si loca. & in tota. ff. de incen. rui. &
naufr. & l. in eum. C. de fur. & per Cyn. in l. ad
comparandas C. manda. & per Alb. de Ros. in l.
fistulas. §. si quis fundum. ff. de contrahen. emp.
& per tex. & Doct. in c. si. extra. de sepul. & ca.
tua nos. de sent. excõ. & c. si quis domũ. de iniur.
& dam. dato. & xij. q. ij. cum deuotissimã & 21.
q. vlt. c. si quis meborum. & c. pessimã & 24. q.
ij. c. q. si quis p. domũ. vbi plene de hac materia,

FINIS TRACTATVS DE SERVITVTIBVS TAM

VRBANORVM QVAM RVSTICORVM PRAED.

BARTHOLOMAEI
CAEPOLLAE VERONENSIS
I. V. DOCTOR.

TRACTATUS DE VSCAPIONE,
Pro emptore, Pro donato, Pro dote, Pro suo, Pro
soluto, Pro legato, Pro derelicto.



De usucapio pro emptore.

SUMMARIVM.

- 1 Dominium ex usucapione acquiritur.
- 2 Continuata rubrica remota non est bona.
- 3 Praescriptio appellacione venit etiam usucapio.
- 4 Alius praescriptio transgredere dicitur, reus autem non.
- 5 Statutum de transgredere loquens, non comprehendit nisi a reo.
- 6 Usucapio pro emptore quare dicitur.
- 7 Rubrica pro emptore, & alie specialis quare facta sunt.
- 8 Usucapio appellacione an praescriptio veniat & evincit.
- 9 Praescriptio quomplex sit.
- 10 Praescriptio quomodo iure inveniatur fuerint.
- 11 Praescriptio an in sua consuetudine teneatur.
- 12 Praescriptio an per denunciationem Evangelicam denunciari possit.
- 13 Praescriptio imperator augere & tollere potest.
- 14 Praescriptio consuetudine mutari possunt.
- 15 Praescriptio materiam cum ignorante minus agitur, quam cum igno ante ius naturale.
- 16 Praescriptio quare temporibus limitata sint.
- 17 Praescriptio quare introduci sint.
- 18 Praescriptio nunquid in odium vel in favorem introduci fuerit.
- 19 Usucapio vel praescriptio an fieri dicatur illius no limitate, cuius rei est, qua praescribitur.
- 20 Praescriptio a consuetudine in quo differat.

IN GLO. s. rubri. ibi. De iure agendi. dic supra de ad. & obl. in glo. ibi. nunc defendendi. Ista glo. sentit quid ex usucapione acquiratur ius agendi, quod est salum. ¶ Quia ex usucapione acquiritur dominium. l. traditionibus. supra de pac. & l. 3. ff. de usucap. & illud dominium est directum ut not. per glo. & Doct. in aut. nisi tricennale supra de bo. mater. & in d. l. traditionibus ex quo dominio oritur ius agendi. l. in rem. in princ. ff. de rei ven. & l. unica supra de alie. iud. iur. causa fa & propter hoc ista continuatio non est bona, nisi defendendo gl. dicas secundum S. I. quod gl. se refert ad frequentiam facti, quae se habet ut possidentes co-

uenti. opponant excep. praescrip. non possidentes ex iure praescrip. quod agant. facit ad hoc l. nam ad ea ff. de leg. h. alia ratione ista continuatio non videtur bona, ¶ quia sic iurum a reitoris contra l. 2. ff. de stat. hom. Ideo gl. secundo continuat si dictum est supra de presc. l. libertatis specialiter nec sequitur de praes. alia rursi rerum. ¶ Ex qua gl. nota quod appellacione praescrip. venit etiam usucapio, sed improprie sicuti e contra, appella. usucap. venit praescrip. x. vel 20. annorum, ut est text. in l. tu. de uluca. in pri. in verbo, usucapientem, quod no pro statutis loquentibus specialiter de uluca. vel praescrip. Vel tertio potes sic continuate visum est supra de his que sunt de iure gen. ubi est, manumili. l. manumiliones ff. de iusti. & iur. & l. ex hoc iure gentium. eod. tit. & in l. de iure natu. gen. & ci. Saus autem gentium. iuncto tex. in l. de li. in pri. modo sequebatur videre de his que sunt de iure civili, ut est de usucap. & praescrip. ut in l. de uluca. in pri. & pro ista continuacione facit tex. in l. de usu & habit. in pri. Vel quarto potest continuare clarius, secundum Cy dictum est supra de acquisi. rerum per modos de iure gentium acquisito. ut in iuribus praescrip. verum quia est per modos iuris civilis res acquiritur. si per usucap. & praescrip. ideo subicitur ista rubrica. Vel quinto potest continuare & latius secundum Saly. hoc modo dictum est supra qualiter dominia acquiritur tamen ex contractibus iuris gentium, quam iuris civilis nam ex contractu emphyteotico, quam de ex vltimis voluntatibus. sed quia alij modi acquirendi supererant de iure civili, ut usucap. & praescrip. ideo de illis annectit. Et primo de usucap. pro emptore. quia ista frequentius accidit. secundo de illa que per transac. propter aliquam similitudinem quam habet cum emp. quod de claratur in glo. & ibi aliquid dicit. In ea glo. ibi. Et transigenti actus quam remittit ita glossa sentit clare. ¶ quod proprie actor dicitur transigere, quia est ille qui renittit actionem: reus autem non dicitur proprie transigere. & de hoc est glossa in terminis. in l. 2. supra de transac. & ratio videtur esse: quia transigere est ab agendo se retrahere, id est, recolendo raro se habere, & sic desistere, unde reus non proprie dicitur transigere, quia

ipse non inceperat agere, vel velle agere: sed
 largo sumpro vocabulo, etiam reus dicitur
 5 transigere: ut in d. l. 2. f. ex quo nota, quod
 statum loquens de transigente, non videtur
 comprehendere nisi actorem, per illas gloss.
 quia verba statuti debent intelligi proprie &
 stricte. l. 3 § hac verbi ff. de neg. gest. & l. j. §.
 his qui nauent. ff. de exerci. & l. constitutioni-
 bus ff. ad mun. cum similibus, sed in contrari-
 um facit, quia transactio non potest fieri sine
 actore & reo: ut l. transactio supra de transac. &
 hoc in gloss. patet. unde cum ista sint correlati-
 ua, statutum loquens de vno, extenditur ad al-
 iud etiam in penalibus. l. j. C. de cupress. lib.
 1. & ibi hoc vult Bartol. & l. fin. & ibi etiam
 Bartol. ff. de acceptila. & l. si. & ibi Doctor. supra
 de inde. videtur. tol. & habetur per Bartol. in l.
 cum emptor ff. de res. l. vendi. & per Bald. in
 l. si conuenient. ff. de paci. & in aut. si quas rui-
 nas supra de sanc. eccle. & per Doctor. in l. ne-
 mo martyres conditu. nor. per Bald. & Saly. in
 rubric. supra de reb. cre. & iureiur. Nec obstat
 quod dicit gloss. in l. inuicem ff. de regul. quia
 ibi est alia ratio siue iuratis inter dantem & ac-
 6 cipientem: de quo plene dixi in tra. meo de
 æquaratorum argumentatione, sed si statutum
 loqueretur de causa, non esset dubium, quod
 comprehenderet tam actorem quam reum, ut
 probatur in titu. ff. & C. de transac. f. Extra glo.
 7 quæro quare dicat & appellat vsus. p. emptore
 dic. fin. gl. in l. si quis qui p. emptore. §. si ff. de u-
 suc. q. a. usuc. p. emp. denominat a re. cau. ato ex
 parte vsucap. & ab eius facto, quod non est in
 aliis, nam titulus pro soluto causatur principa-
 liter a facto tradentis: & idem in titulo pro do-
 nato, ut dicit Saly. in l. venditionis. in præille.
 versicul. & ibi dicam infra ea. f. Secundo
 7 quæro quare iste rubricæ vsque ad titulu. infra
 de vsucap. transformanda, sunt factæ speciales.
 de istis titu. specialibus videlicet pro empt. &
 transac. & c. respon. quia sicut regulariter acqui-
 ritur dominium quando res ex aliquo titulo a
 domino traditur, ut habetur in l. traditionibus
 supra de pact. ita quando traditur de vsucap.
 & præscrip. quia acquiritur a non domino, re-
 quiritur titulus habilis ad translationem do-
 minij, quia sine titu. non procedit vsucapio, ut
 instit. de vsucap. in princip. nam ista regulariter
 procedunt a parte videlicet sicut ille qui est
 dominus tradendo cum titulo transfert domi-
 nium d. l. traditionibus. ita qui non est domi-
 nus, tradendo cum bonafide & titulo transfert
 vsucapiendi conditionem. l. clauibus ff. de con-
 trahen. en. p. & quia tituli habiles ad transfe-
 rendum dominum, & vsucapiendi conditione
 sunt plures & diuersi: ideo de singulis titulis
 factæ sunt special. rubricæ & tituli seu tra-
 ctatus: & quia titulus emptionis est vulgaris
 & magis in vsu, ideo incipit ab isto, & addit de
 titulo pro transac. quia etiam est sufficiens ad
 translationem dominij, & etiam ipsius domi-
 nij vsucapionem. de quo titulo transac. loquitur
 solum l. penul. infra eodem, alie vero leges

huius tituli loquuntur de vsucapione tantum
 & sic ista rubrica habet duas partes, sicut de
 duobus titulis habilibus ad vsucapiendum, fa-
 cit mentionem, & licet in ff. nouo habemus ti-
 tulum generalem de vsucapione, & titulo spe-
 ciales: tamen in C. non habemus nisi specia-
 les. Tercio quæro, quia dixi super gl. huius
 7 rubricæ. f. quæpellatione usucapionis venit
 etiam præscriptio, & contra, largo modo lo-
 quendo, quod duplex sit ista vsucapio vel præ-
 scriptio, & quæ sit illa. Respondeo, quod re-
 peritur vsucapio, quæ proprie procedit in re-
 bus mobilibus cum titulo & bonafide, ut insti-
 tutio. de vsucapio in princip. & l. j. infra de v-
 sucapio. transform. & ex ista acquiritur domi-
 8 nium directum, ut ibi nota. f. Item est præ-
 scriptio 10. vel 20. annorum, quæ dicitur et-
 iam in longi temporis, & ista competit in rebus
 immobilibus cum titulo & bona fide, & illa
 quæ est 10. annorum, datur inter præsentem, &
 illa quæ 20. inter abentes, ut institutio de v-
 sucapio. in principio. & in toto titulo. infra, de
 præscriptio. longi temporis, 10. vel 20. anno-
 rum. & ex ea acquiritur dominium utile: ut
 nota. glossam, & Doctor. in aut. nisi tricennale su-
 pra de bonis mate. & in l. fin. in fin. supra de
 edi. di. Adia. tol. & de istis tantum loquitur ti-
 tulus generalis. ff. de vsucap. adde tamen quod
 ubi glossam, facit mentionem de vtili domi-
 nio, debet intelligi de quasi dominio, quod ac-
 quiritur ante præscriptionem completam, ut
 nota. Ange. in l. si minor §. si seruus. post me-
 dium. ff. de empt. de quo quasi dominio habe-
 tur per text. glossam, & Doctor. institutio. de
 actio. in §. sed ista: & in toto titu. ff. de publi.
 Item est præscriptio 30. vel 40. annorum, &
 ista est longissimi temporis, quæ currit sine ti-
 tulo & bonafide de iure ciuili. ut in l. si quis
 emptionis titulo infra de præscript. 30. anno-
 rum. & de ista non loquitur ille titulus gene-
 ralis, nec aliqua lex ff. forum, quia non fuit in-
 uenta illo iure ff. forum: nec iure C. antiquo sed
 per leges nouas, ut infra de præscript. 30. vel
 40. annorum: ut nota glossam, in l. qui cadit.
 ff. ad l. Aquil. & in l. Iulia. ex quibus cau. ma-
 io. & in aut. ut ecclesia Romana. §. j. in verbo
 antiqua. colum. 2. & glossam, magna institutio.
 de perpe. & tempora. præscript. in princip. in
 l. Pomponius. §. cum quis. in uerbo, uitus. &
 do Ludo. de Ro. ff. de acquiten. pos. ista tamen
 glossam, solet allegari in contrarium, ut ibi
 per eam. ff. de acquiten. posses. & est text. & ibi
 Bald. in cap. uigilanti. extra de præscript. & hoc
 uult Bart. in l. prætor. in §. qui interdictum. ff.
 de not. ope. num. & in l. in omnibus. ff. de actio.
 & obl. & Raph. in l. si curatoris supra de iure
 delib. & Ludo. de Ro. in d. §. hoc interdictum.
 & Pau de Cast. hic, & uide text. in d. cap. uigilan-
 ti. qui ita dicit, Eusebius enim l. lector solum
 propter uitandum miserorum segnitiam, & lō
 gi temporis errorem, & confusionem, primus
 tricennali, uel quadrigenali præscriptioni ui-
 gore in l. imposuit. & licet ibi gl. in uerbo Euse-
 bii

nus dicat, si imperator forsitan fuit vel iuris peritus, qui hanc l. primus edidit: tamen hoc non est verum, in quantum loquitur de iuris perito, & sentit quod fuit tempore florum, sed in quantum dicit quod fuit imperatori: tamen dicit per praedicta, sed fuit imperator Graecus, secundum Ioan. Andr. ibi, & Doct. & ista praescriptio quae dicitur longissimi temporis, non appellatur vsucapio, quia nullum per eam dominium acquiritur proprie loquendo: sed exceptio tantum: & procedit non solum in actis realibus, sed etiam personalibus perpetuis: personales enim quae sunt perpetuae originaliter, & in progressu, non tollebantur tempore, l. obligationum fere. §. placet. ff. de action. & obligationibus, sed leges novae non perdidit originale. nam quia tempore durans in substantia: non obstante lapsu temporis: sed perdunt effectum: quia vsuca. exceptio, & licet non acquiritur dominium, tamen acquiritur effectus domini. qui causatur ex exceptione, & illo modo intelligi potest glossa in l. traditionibus. supra de pact. & glo. fin. in l. inter officium. ff. de rei vend. & glo. in aut. nisi triennale supra de eo. mar. & glossa in l. de vsuca. in prin. in verb. rerum. quae loquuntur de effectu domini qui acquiritur ex praescript. & quod not. Bal. in l. i. ad fi. primae col. supra de vsufru. & in l. si duo patrum. §. j. ff. de iureiuram. sed per vsucapionem perdit dominus directum dominium: & transfertur de domino in vsucapien tem per praescriptionem longi temporis: non perditur dominium directum, sed transfertur utile dominium in praescribentem: ut not. in a. ten. nisi tricennale secundum Paul. hic in fin. de quo vide gloss. xvj. q. j. vnde dum dixit Bald. in praeludis seu. in xij. col. quod per praescriptio nem longi & longissimi temporis dominium directum non vsurpatur, sed quaedam qualitas domini in omne probatur, quae appellatur utile dominium: verum dixit contra praescript. longi temporis: sed non longissimi, & ideo ille qui praescribit dominium rei alterius, dicitur prioris domini dominium occidere, sicut ille qui praescribit libertatem, dicitur occidere, l. i. de iur. ut notat glo. fin. in l. si edes. §. fina. ff. de fer. uitu. urbanor. praedior. & ibi Paul. de Cast. dicit quod illa glossa semper allegatur ad hoc. sed tu dic, quod est alia similis, in l. iij. §. ex pluribus. ff. de acquirend. posses. in verbo, occidere in fi.

10 ¶ Quarto quæro quo iura fuerunt inuentæ praescriptiones dicam de iure cano. quædam ciuili, vt probatur in isto tit. cum seq. coniuncto ti. extra de praescrip. & in c. i. de praescrip. libr. vi. & xvi. q. v. quicunque. & xij. q. ij. in princ. cum similibus. non autem fuerunt inuentæ de iure naturali. nam de iure naturali ideo non fuerunt praescript. inducæ, quia de iure naturali iniquum est aliquem locupletari cum aliena iactura, ut ff. de condi. inde. l. nam hoc natura. & extra de pœnis. c. suam. & ideo inuenta est praescriptio ne dominia rerum sint in incerto, vt l. j. ff. de vluc. vt no. glo. j. xvj. q. ij. quicunque. vnde videtur non bene dixisse Bal. in praeludis seu. in vij. col.

vers. dixi tertio. vbi dicit quod praescriptiones sunt de iure gentium, & propterea cum praescriptio nes fuerunt inuentæ tantum de iure ciuili & canonico. ut d. c. vigilanti. & dixi in questione precedente, & non de iure naturali vel gentium, dicuntur esse de iure positio, seu de materia positio secundum Bald. in l. qui fidem. ff. de transact. vel sunt de iustitia positio, ut not. Bal. in l. j. §. j. de postu. & maxime istud est verum respectu temporis, ut est glo. not. in d. l. i. §. sexum. in verbo, ratus, sed ex hoc, quia praescriptio nes sunt de iure positio, potest inferri ad multa.

11 ¶ Primo quod praescribens non tenetur etiam in foro conscientiae restituere illud quod praescripsit etiam ex causa lucrativa, ut no. per Fed. de Senis in consil. suo. 21. quod incipit, heres extraneus. & per Ioan. An. in c. post. flor. de regu. iur. in vi. & per Iuno. & Doc. in c. vigilanti. & in c. si. extra de praescrip. & Ioan. An. in c. fin. de excep. & late per Ant. de But. in c. quia plerique. in ij. col. ad fin. ver. ex praedictis patet quod in quæstis. extra de immu. eccl. & plene per Bal. in aut. ad hęc. C. de vsu. & in l. qui fidem. ff. de transact. & in c. si quis per xxx. annos. in titu. si de feud fuerit controuer. & in c. r. circa fin. in tit. de conuentione inter dominum & fidelem. in vfi feud. & per Bal. in extrauagan. ad reprimen. in glossa in verbo, denunciationem. in ij. colum. ver. sed quid de obligatione quæ tollitur praescri. & per eundem in l. omnes populi. in ij. q. prin. ver. ecce alia dicit. ff. de iusti. & iur. & ibi per Doct. & per Bar. Ange. & Imo in l. sequitur. §. si viam. ff. de vlucap. & per Ang. plene in repet. l. j. supra de iudi. & vide quod not. Paul. de Cast. in l. si pœne. ff. de condi. inde. & habetur per Bal. in l. cum quis in x. quæst. in fi. ver. post hęc sciatis. supra de iur. & fac. ig. vbi plene disputat, in ius positio obliget in foro conscientie, & plenissime habetur per Rapha. Cu. in qua dam sua disputat. quæ incipit, statuto ciuitatis

12 Vicentiæ supposito. ¶ Sed nunquid possit praescribenti denunciari per denunciationem Euangelicam? vide Bartol. in d. glossa in verbo, denunciationem. & Bald. in d. l. qui fidem. & Rapha. in d. sua disputat. & habetur in locis praegall. & per Ant. de But. & Canon. in c. nouit. extra de iudi.

13 ¶ Secundo ex hoc sequitur, quod Papa vel Imperator in foro suo potest augere vel minuire aut funditus tollere praescriptiones: & Imperator potest disponere contra ius ciuile positio, vt not. Iaco. de Aluar. secundum Andr. de Iser. in c. i. in prin. in secunda colum. in titu. de seu. ma. chig. vbi omnino vide. & princeps potest etiam funditus tollere ius positio, c. proposuit. de concess. prebend. & not. glossa in clem. in verbo, fortis. de immu. eccl. & idem not. Bald. in l. 2. in 18 quæst. supra de feruit. & aqua. intantum quod in his quæ sunt de iure positio, in Papa sufficit voluntas pro causa, nec est opus eam exprimere, ut not. Specul. in titu. de legato §. nunc breuiter. ver. & nota quod imo plus, nullum est ius positio, quod consuetudine mutari non possit, ut l. de quibus §. si. ff. de leg.

Barthol Capoll.

ut dicit Bal. c. j. §. praterea. el. j. post princ. in ti.
 14 de iur. iur. fen. alie per Fede. & ex hoc. j. Tercio
 sequitur, quod prescriptio possit mutari consue-
 15 tudine vel statuto. j. Quarto etiam ex his sequi-
 tur quod mitius agitur cum ignorante mate-
 riani prescriptio. quam iuris naturalis. hoc facit
 gloss. not. in l. venia. supra de in ius voc. cum ibi
 notatis, quia mitius agitur cum ignorante ius
 positivum quam ius naturale, ut dicit gloss. not.
 in c. cum illorum. in verbo iuris peritia. extra
 de sent. excomm. in tantum quod male intelli-
 gere canones qui sunt de iure positivo, non est
 peccatum mortale, ut not. Innocent. in c. per
 tuas. el. ij. circa fin. extra de simo. & Bal. in l. ab
 eo. in ij. col. infra quomodo & quando iudex.
 dicens quod errare in subtilitatibus rerum, non
 est peccatum mortale. facit quod not. gloss. no.
 in l. de obl. quae ex quasi contra. in princ. & de
 iure positivo vide aliqua per Abba. Sicul. in ca.
 quia plerique. extra de immu. eccle. & per In-
 nocent. in cap. nisi cum pridem. de renun. & per
 gloss. in verbo, mala sunt. in ca. & si Christus
 de iurciurand. & per glo. in verbo, profectis. in cle.
 j. de immu. eccle. & per Archid. xvij. quæst. iij.
 omnes. & per Hostien. in c. clericis. in iij. col.
 16 ne cle. vel mona. j. Quinto quæro, quare istæ
 prescriptio. sunt limitatæ tempore triennij. x. vel
 xx. vel xxx. vel xl. vel etiam c. annorum, ut ha-
 beatur in autem. quas actiones supra de sac. sanct.
 eccles. Respon. quia sic placuit illi. & cano. condi-
 toribus. & in illis quæ sunt de politica iustitia
 in limitatione temporis, ut in vluap. & præscr.
 quare tanto tempore, non minori, vel maiori sunt
 inducæ, non potest reddi alia ratio, nisi prædi-
 cta, quia ita placuit conditoribus, ut dixit gloss.
 not. in l. j. §. sexum. in verbo, rarus ff. de postu.
 idem not. glo. in c. j. in verbo, possideat. in titu-
 li de inuesti. inter do. & vasa. lis oritur. & glo.
 in cle. nolescentes. in verbo, quadragessimus de hē
 reticis. quæ dicit quod hoc est de arbitratu in
 quibus non cogitur reddere rationem, iuxta
 no in c. si quando de rescrip. & idem not. gloss.
 in c. cum in multis. in verbo, quatuor. de rescrip.
 in v. & idem not. Bal. in conclusionibus seu. cir-
 ca si. qui dicit quod de taxatis temporum nulla
 ratio reddi potest, nisi quod ita placuit legisla-
 17 tori. per gl. in d. c. j. j. Sexto quæro, quare præ-
 scriptio. sunt introductæ, dic non in pœna, sed pro-
 pter libertatem subditorum, ne de iure suo tem-
 per dubitent. ita eleganter dixit gl. in autem. de
 temporibus non solutæ dotis. §. j. in verbo, dili-
 gentia. secundum Bald. in c. si quis per xxx. an-
 nos. in tit. si de feud. sue. contro. hic est text. in-
 sit. de vluap. in prim. & in c. vigilantia. de præ-
 scriptio. Item etiam sunt inuenta prescriptio. ne
 pereant probationes, & propter prescriptio. ne
 quæ est pro prescribente, ut dicit Rapha. Cu in
 sua disput. quæ incipit, statuto civitatis Vicen-
 tiæ. in præleg. colum. qui ita notabiliter dicit,
 quavis iura loquentia de prescrip. xxx. anno-
 rum videantur in negligentia se fundare, ut di-
 xi in iij. quæstio. nota tamen puto negligentiam
 solam fuisse causam, sed etiam presumptionem

solutionis fuisse causam in personalibus, & in
 realibus presumptionem tituli & adquisitio-
 nes, quorum probationes ex tempore depe-
 reunt hoc notabiliter probatur in autem. hæc
 constitutio innuat. colla vij. vbi Imperator re-
 ducens prescriptionem cap. annorum ad annos
 xl mouetur, quia per spatium tanti temporis
 pereunt probationes, & sic non ratione negligē-
 tiæ, sed presumptionis. hæc eadem fuit causa in-
 ducendæ vluapionis, ne probationes deficiat,
 ut ff. de vluap. l. j. & lites tollantur. l. fin. ff. pro
 18 suo. j. Septima quæstio, an prescriptio. sit intro-
 ducta in odium vel in fauorem. dic quædam est
 mere fauorabilis, ut vluapio triennij, quia est
 introducta mere in fauorem vlu capientis, ne do-
 minia rerum sint in incerto, ut insit. de vluap.
 in princip. Quædam est mere odiosa introducta
 principaliter in odium negligentis, ut est præ-
 scriptio xxx. vel xl. annorum, ut habetur in l. fi.
 supra de edi. dui. Adria. tel. & est text. in l. fin. in
 si. infra de anna. except. & in c. nauiganti. extra
 de prescrip. & est text. ad litteram, xv. q. iij. pla-
 cuit. in §. post. versic. prescriptio. ubi dicitur,
 prescriptio. alia sunt introducta odio
 non petentis, & fauore possidentis, alia tantum
 odio petentis. Quædam est partim fauorabilis
 in fauorem vlu capientis, partim odiosa in odiū
 negligentis, ut prescriptio x. vel xx. annorum,
 ut l. more litis. supra de rei vendic. & d. §. post.
 & not. Barthol. & Doctor. in l. fin. in princip. ff. de
 eo per quem factum erit. & per Paul. de Cast. in
 d. l. more litis. de quo dic ut plene dicam in l. fi.
 cut. in si. infra de prescrip. xxx. annorum. & in
 19 rubri. in iij. quæstio. j. Octauo quæro, an vlu-
 capio vel prescriptio dicatur fieri ex voluntate il-
 lius, cuius res est, quæ prescribitur. dic quod sic
 & vide gloss. not. in l. si ego. in gloss. fin. in si. ff.
 de negoc. gest. & hoc vult etiam Barthol. in l. qui
 autem. in princip. ff. de his quæ in frau. cred. qui
 dicit, quod si patior te prescribere, videor in te
 transferre, quia prescriptio est quædam aliena-
 tio. l. alienationis verbo. in fin. ff. de verborum
 significat & gloss. ordin. in l. iuris ignorantia. in
 gloss. magna post medium, ibi, sed in his videor
 velle. ff. de iur. & sac. igno. sed in contrarium vi-
 detur esse glo. notabilis in l. prima, in verbo, a-
 ctionem. ff. de dolo. quæ dicit quod in prescrip-
 tionibus voluntas eius, contra quem prescribi-
 tur, non inest, ex quo potest prescribi etiam cō-
 tra ignorantem l. fin. in si infra de prescrip. lon-
 gi temporis. & l. sicut. infra de prescrip. xxx.
 annorum. & ita vult Bald. sequendo gloss. in d.
 §. fin. in præludis feudor. in viij. col. versic. dixi
 tertio. Sed potest dici quod vbi prescribitur
 contra scientem & negligentem, tunc prescribi-
 tur ex tacita seu presumpta eius voluntate. &
 ita procedat prima opin. sed si prescribitur cō-
 tra ignorantem, secus maxime quando ignoran-
 tia fuisset iusta, & ita procedat secunda opin.
 20 j. Nono quæro, quæ sit differentia inter prescrip-
 tionem & consuetudinem. dic ut per Specul.
 in titu de prescrip. §. j. versic. sed quæ est diffe-
 rentia. & per Bar. in l. de quibus. in j. q. princi-
 pali,

pali, ad fin. ff. de legibus. & in suo consilio quod incipit, capitaneus patrimonij. & per Cy. Bartolun. & Baldum in l. 2. infra que sit longa consue. & per Bal. in d. l. de quibus. in 2. colu. & ibi per Arg. & Docto. & per Bald. in autem. quas actiones. in præalle. colu. supra de sacrosanc. eccle. & in l. si quis ad declinandum in 9. colu. supra de epis. & cleri & in l. j. ad fin. supra de seruit. & in l. si in 15 oppo. supra de edict. diui A. dria. tollend. & per gloss. & Docto. in c. si. extra de consue. & per Innoc. in c. dilecto. de offi. archi. & in c. cum ecclesia. de causa posseli. & proprietate. & per Io. And. in c. non est de consue. in 21. 6. & per Oldra. in consi. 244. in 4. colu. f. Decimo & vltimo quero quid sit usucapio & præscriptio & de hac materia vide gl. magnam in 16. q. j. in summa. cetera in materia prælerip. videbis in locis suis.

S V M M A R I V M.

- 1 Rem suam non usucaptam dominus a quocunque vendicare potest, maxime quando furtiua est.
- 2 Belli captas a gentibus armorum & emptas, an emptor dominum restituere teneatur.
- 3 Res alienas qui emerit, puta animalia vel res de prædatis in bello vel furto substractas, an in foro conscientie restituere teneatur.
- 4 Emerit res fortunas, si illas pro eodem precio uendi derit, an ad precium conueniri poterit, sicut ad rem conueniri potuisset, si eam possideret, precio non restituto.
- 5 Furtum cui factum fuit, si erat boni fidei possessor, an contra rei possessorum aliquod auxilium habet.
- 6 Furtum an & quomodo committatur si res aliena menatur.
- 7 Furtum rem custodientem qui receperit, an & quomodo furtum committat.
- 8 Furtum an teneatur, qui seruum alienum susceperit, & dominus prohibuerit.
- 9 Res furtiua usucapi non potest.
- 10 Res furtiua longissimo tempore scilicet 30. annorum an præscribi valeat.
- 11 Furtum in re immobili non committitur.
- 12 Venditio rei aliena in domini præiudicium an licita sit.
- 13 Emerit, vel uendens rem alienam scienter furtum committit, securi si ignorant.
- 14 Furtum contra ementem rem alienam, an & quomodo presumatur.
- 15 Furtum non fit ex sola venditione siue traditione.
- 16 Furtum an committatur si emptorem uenditor passus est rem uenditam accipere, vel apud emptorem esse reliquerit.

MANCIPIA. Si res aliena mobilis venditur scienter, efficitur furtiua, & non usucapitur, & ideo vendi potest. h. d. Diuiditur

in duas partes, sicuti continet duo dicta. Secunda ibi, nec enim usucapi. In text. ibi, Distracta, expone, id est vendita ut infra de distract. præ. per totum. In text. ibi, Vendendi ius non habuit die ut quia sciebat mancipia non esse sua, sed tua, & sic vendendo & tradendo, & per consequens & contredando præter tuam voluntatem, commiserat furtum, & per consequens non habebat potestatem vendendi, ut l. si in emptione. Sitem si emptor. ff. de contrahen. emptor. quia res furtiua est effecta vitio furti, ut in §. furtiua. insit de usucap. secundum Pau. de Ca. qui dicit idem etiam in rebus immobilibus possessoribus per vim seu violentiam expulsiuam, vel ablatiuam.

- 1 Nota primo quod dominus potest rem suam non usucaptam vendicare a quocunque, maxime quando est fortiua, ut hic. & idem quando non esset furtiua: ut l. iniuriam. C. de fur. & precio non restituto emptori, ut ibi. quod sal. in uno casu singulari, quando emptor est sciens non esse furtiuam vel vi rapta fuerit protestatus, quod emit eam nomine eius cuius est, & est paratus ei restituere, precium tamen sibi restituto, ut eleganter not. Host. in summa de peniten. §. fin. versic. quid si. ex quo nota tu cautelam, quando vis emere aliquam rem amici tui subtrahit, ut eam licite possis emere pro modico precio cum prædicta protestatione. & vide ad hoc quod no. Bald. in l. j. ff. de negot. gest. de quo etiam dixi in cautelis meis cautela 25. Item fallit quando quis emit rem captam a latrunculis vel ab hostibus: quia tunc potest precium quod soluit, recuperare a domino, & sic non tenetur rem domino restituere, nisi restituto sibi precio. casus est no. in l. mulier. in ops. ff. de capi. f. Quid autem de bellis captis a gentibus armorum & emptis, an emens teneatur domino restituere precium sibi non restituto? vide l. cum vero. j. de ca. & l. sicut. eo. tit. & ibi Bal. qui dicit quod si aliqua res fuisset redempta ab hostibus, oportet te redimere a redimentibus quod facit pro gentibus armorum, qui redimunt a finos, qui non possent aliter recuperari nisi redimantur ab eis. Sed an ille qui emit res alienas, puta animalia vel res deprædatis in bello, vel furto substractas, teneatur restituere in foro conscientie, vide plene per Pet. de Ancha. in regula, peccatum. de reg. iur. in 6. in 23. colu. versic. secundo quæro istud capitulum loquitur. & ibi vide tres similes quæstiones in tribus colu.
- 2 seq. f. Sed quid si emens res furtiuas illas uendit pro eodem precio, an poterit conueniri ad precium, sicut potuisset ad rem conueniri, si eam possideret non restituto precio? ut l. si ciuilem. C. de furtis. collige ex his quæ dixit Paul. de Ca. in l. si cum seruum. in 2. col. in prin. in 4. q. ff. si cer. petra. qui vult quod si quis habet causam onerosam, & pro quanto emit, pro tanto vendit, & fuit in bona fide, & res est perempta in subsidium, non potest a domino conueniri ad precium, quia tunc cessat æquitas dictæ l. si cum seruum. quia tunc non videtur locupletari cum iactura alterius. l. ciuitatibus. in fine.

de legatis primo, ideo staremus regulæ, quæ est, quod precium non succedit loco rei in particulis. l. si rem & precium ff. de pet. heredi. & l. venditor ex hereditate. ff. de heredi. vel actio ven. l. & l. Libeo & Sabinus §. item, si dominus. ff. de verborum significatio. sed si pluri uendi disset quæ emisset, bene teneretur ad illud plus, quia in eo pluri haberet causam lucratuam, & sub esset æquitas prædicta, quod forte non procederet, quando res non valisset, nisi precio quo prius emptæ fuit, & illud plus precij, quod secundo vendita fuit res, procedit ex industria vendentis arg. l. 3. ff. ad l. Falci. sed si venditor fuisset in dolo vel culpa, quia sciebat rem non esse suam, sed alterius non vendentis, vel si ignorabat, tamen erat sibi mota, tunc bene teneretur venditor ad totius precij, restitutionem. l. luli. scribit se hominem. secundum vnum intellectum ff. de rei vendi. idem si non fuit in dolo nec in culpa, quia credebatur rem esse suam, & lis non erat mota, & res fuit interempta per emptorem qui habuit causam a venditore, quia eius factum reputatur factum venditoris nam tunc dominus posset agere contra venditorem ad precium perceptum, dummodo dominus cedat actionem legis Aquilæ venditori contra emptorem, ratione damni, quod habet venditor, quam poterit ab illo emptore damnum suum consequi, ita quod ex bona fide sua non remanebit in damno, ut d. l. luli. secundum alium intellectum. sed si ille emptor qui occidit, non esset soluendo, vel si esset soluendo, occidit eum cum iusta causa, iuxta l. si seruum. in prin. cum ibi not. ff. de verbo. oblig. non posset agere contra venditorem, & venditor non est locupletior, quod bene not. quia Doct. non tangunt in casu questionis nostre. Et quod supra dixi, quod emptor tenetur restituere rem non restituro si ibi precio, limita, nisi illud precium fuisset conuersum in utilitatem domini, ut est casus in l. emptor. ff. de rei uen. & in l. j. infra si vendito pign. ag. & no gl. in l. 2. supra quod metus causa. Secundo limita quando precij fuisset iam restitutum per dominum emptori, quia tunc amplius repeti non posset, per text. sing. in l. seruus cuiusdam ff. de con. & demon. & ibi per Doct.

5 Tertio limita, ut p. Bal. in l. 2. ff. de ne. ge. §. Posset dubitari circa prædicta, quid si is cui furtum factum fuit, erat bona fidei possessor, an habeat contra possessorem rei aliquid auxilij? vide glo. & Do in l. inuilem. C. de fur. & gl. in l. manifestissimi. §. sed cum in secunda. in verbo, furtiuam quæ incipit, sed qua additione, quæ melior dicit, & ibi per Do. eo. ti. & vide gl. & Do. in l. & ideo §. j. ff. de cond. furti. §. Not. secundo quod si uenditur res aliena scienter, committitur furtum, quod intellige quando interuenit traditio, & sic contradiçtio, ut dicitur gl. fin. sed hoc intellige quod sit venditio, quia committitur furtum per venditorem, ut l. si seruum. & l. alienum. & ibi no. C. de furtis. & l. si sciens infra. eo. & l. 2. infra pro donato. cum sim. Idem in emptore qui sciuit rem esse furtiuam, quia committit furtum,

& tenetur poena furti, ut l. ancille. in fin. C. de fur. & l. si liberam. in fi. C. quod cum eo. Idem quando uterque sciuit, scilicet venditor & emptor, quod res erat aliena, quia tunc committitur furtum, & non valet contractus, ut l. si in emptorem §. ite si emptor. & ibi no. ff. de contrahen. emp. & no. Bald. in rub. supra de contrahen. emp. in §. quæst. & Bar. & Do. & alij in l. cum vir prædij ff. de vsucap. Idem non solum emptor & venditor, quando sit venditio rei alienæ scienter committitur furtum, sed etiam committitur plagium: ut l. si quis infra ad legem. Falci. de plag. ut no. gl. in l. alienum. C. de furtis. Item ille qui suscipit scienter rem furtiuam custodiendam, incidit in poenam furti, ut est tex. cum glo. in verbo, susceperunt. in fi. de pub. iudi. §. item lex Julia perculatus. & est tex. in l. eos. C. de furtis. & per illam legem dicit ibi Bald. & Flor. quod vidit semel suspensam quandam mulierem: & idem dicit in foeneratoribus qui scienter accipiunt pignori res furtiuas, ut ff. de condi. & demō. l. si seruus cuiusdam. & idem tenent Saly & Rapha. in d. l. eos. in fin. secus si suscepisset, & rem domino referuaret, ut l. j. §. j. ff. de furtis. secundum Raph. in d. l. eos. pro quo facit quod dixi supra

7 in præcedenti notabili in prin. §. Et sic not. ex prædictis, quod ille qui recepit rem furtiuam custodiendam, committit furtum, quod intellige etiam si delictum videatur fuisse consummatum per furem, quia fur semper contrahat & semper furatur tradendo alteri. l. in sciendo. §. infans. ff. de fur. Ideo recipiendo furem cum redat opem furto, quia illo tempore cum furem recipit, si furtum, secus si effluens in alio delicto vere consummato, quia tunc dans opem ad eundem delinquentem, non videtur dare opem in maleficio iam facto. l. in furti. §. ope. ff. de furtis. & ibi per Bar. & ita singulariter no. Bart. in l. furtum. ff. de furtis. de quo vide per Ange. de Are. in suo tract. malef. in glo. in vers. vestem celestinam abstulit. in vers. quid si rem furatam cum gl. seq. in verbo, delicto maleficio semper assistit. in vers. & aduerte ad id quod not. Barto.

8 ubi omnino vide. §. Sed si aliquis susceperit seruum alienum, & dominus veruit, an teneatur furti? dic si hoc fecit animo celandi, & celauit, furtum committit: si non celandi, & non celauit, non est fur, ut est casus in l. qui uas. §. qui voluit e. ff. de furti. Et inquiri dixi quod emens rem alienam scienter committit furtum, intellige verum esse, etiam si ignoret cuius res sit: & idem quando quis sine titulo accepit rem alienam, & ignorat cuius sit, quia furtum committit, si eam accepit animo lucrandi, & tenetur furti, ut l. cum quærebatur infra. unde vi. secus si non habuisset animo lucrandi, ut ff. de furtis. l. vulgaris. §. si quis. & §. idē luli. secundum Ang. in d. l. cum quærebatur. & ideo secundum eum ibi sufficit, quod in inquisitione ponatur quod talis subtraxit porcum contra voluntatem domini porci, nec est necesse quod exprimat nomen domini. & dicit quod ita vidit semel prædicari Perusij in inquisitione ne plurium latronum seu furtum. §. No.

ta tertio quod res furtiua non potest vfucapi, concordat inflit. de vfucap. §. furtiua. & l. fequitur. §. quod autem. ff. de vfucap. quod intellige verum esse quado ab initio res erat furtiua, vel effecta furtiua. Sec^o si vfucapione inchoata res apud vfucapietem efficeretur furtiua, quia tunc bene procedet vfucapio, nec interruptitur, ut est gl. not. in l. vnica. infra de vfucap. transfor. in verbo, scientia in fin. quod est notatu dignum secundum Angel. ibi. & idem not. gloss. & Angel. in dicta l. sequitur. §. si rem pignori. qui vult quod vfucapio non incepra non interruptitur, licet incidat in vitium furci: & patet hoc: & hoc intellige esse verum, quando non interuenerit possessio ipsi possessori. & ita debet intelligi dictus §. si rem pignori. sed ubi foret interuersio possessionis, tunc vfucapio interrupteretur propter interuersionem, non propter furtum, secundum Ange. in d. §. si rem pignori qui dicit istum esse verum intellectum illius. §. Item hoc quod dixi, limita: quia non habet locum in partu ancillaz furtiua: quia si vfucapione de eo pendente intelligatur furtiua, & per hoc efficiatur partus furtiuus, interruptitur vfucapio, secundum Ange. in d. l. vnica. infra de vfucapio transfor. qui dicit idem esse in fructu vacce furtiua, nisi ille qui vfucapiebat, denunciauert domino, aut denunciare impeditus fuerit, ut l. si ancillam. ff. pro suo. quod non est alibi secundum Ange. Item limita quando res furtiua redit in potestate domini, & postea bene poterit vfucapi, ut est text. inflit. de vfuca. §. quod autem. & ibi no. ¶ Sed nunquid res furtiua possit prescribi saltem longissimo tempore, scilicet 30. annorum? dic quod sic: ut est text. in l. j. §. j. infra de anna. excep. & ibi dicam. & idem not. gl. in fin. in l. sunt. infra de prescrip. 30. annorum. & probatur in l. cum querebatur. ibi, 30. annorum excesserant curricula. infra vn de vi. & probatur secundum Ange. ibi, quod predo. & qui predonis loco habet, prescribit per spatium 30. annorum contra & aduersus omnem actionem contra eum competentem ratione predo, ut habetur etiam inflit. de vfucap. §. quod autem. habentes autem causam a predone vero, vel quasi, vfucapiunt longo tempore, si fuerat bonæ fidei. & hoc videtur etiam de iure antiquo, ut in d. §. quæ autem. el. ij. hodie vero male fidei possessor vltimo tempore non prescribit, ut in c. possessor. de reg. iur. in 6. & in fi. extra de prescrip. & habens causam ab eo, non prescribit minori tempore 30. annorum, ut in aut. male fidei infra de prescrip. longi temporis. & ibi de hoc plene dicam. ¶ In gl. ij. in verbo, Illicitam. ibi, prout in re immobili loquitur. Not. ex ista gl. quod furtum non committitur in re immobili. ut in §. quæ autem. inflit. de vfuca. quia non potest contractari, iuxta l. j. ff. de furtis. & inflit. de obliga. quæ ex deli. nascant. in princ. & sic in re immobili non cadit vfucapio, ut habetur per gl. in l. j. in verbo, prescriptionem. supra de seru. fug. & ibi per Doct. sed in terra bene potest procedere vfucapio, quando est separata a solo:

ut l. si certa. ff. de furtis. & not. gl. in d. l. j. in verbo, prescriptionem. Idem videtur dicendum in fructibus, quia licet sint pars fundi, quando sunt in solo pendentes. ut l. fructus pendentes. ff. de rei vendi. tamen quando sunt separati a solo, dicuntur res mobiles ut ibi no. & sic in eis potest cadere furtum. ut vult Lud. de Ro. in consi. luo 143. quod incipit, In Christi nomine amen, inquisitio, qui dicit notabiliter quod inquisitio non intelligatur esse facta de furto, quando dicitur quod quis acceperit per vim fructus: quia oportet quod dicatur ipsum accepisse animo lucrandi. iuxta l. j. ff. de furtis. de quo dic ut ibi per eum: quæ no pro contententibus de possessione, & accipientibus per vim fructus: ut non teneantur de furto, quando acceperunt animo standi in possessione non fraudulenter, nec animo lucrandi fructus alterius. ¶ In eadem gloss. ibi. §. Item si emptor. hoc declara ut per Barto. & Doct. in l. cum vir prædium. ff. de vfuca. & p. Cy. hic. & per Doct. in d. §. ite si emptor. & p. gl. & Doct. in l. si rem alienam. ff. de contrah. emp. & ibi plene dixi in §. & 6. opposi. sed pro concordia omnium sic dicas: Aut querimus nunquid venditio rei alienæ sit illicita in præiudicium domini: & regulariter dicendum est quod sic, & ita potest intelligi iste tex. & ita loquitur d. l. rem alienam. & in hoc non est differentia, an res sit mobilis vel immobilis, quia est eadem ratio in vtraque. & ita potest intelligi l. si fundum infra de eui. 3. Aut querimus quo ad præiudicium contrahentium, id est, ut contrahentes teneantur seruare contractum. nam procedit distinctio d. §. ite si emptor. Aut querimus quo ad vitium furci, & quo ad vfucapiendum: & tunc sic distinguendum. Aut loquimur de re immobili, & in illa non cadit vitium furci, ut dixi in prin. huius gl. Aut loquimur de re mobili, in qua potest cadere furtum, & tunc distinguendum est etiam, ut in d. §. Item si emptor. hoc tamen addito quod si venditor sciuit rem esse alienam, & vendidit, & tradidit, tunc bene furtum committitur: ut dixi supra. in 2. not. in prin. ¶ In gl. fi. super verbo, Sciuit. in prin. ibi. 13. a scientibus. no ex ista gl. quod vendens vel emens rem alienam scienter, committit furtum: secus si ignoranter, ut supra dictum est. & præsumitur quis fuisse sciens, & in mala fide, quando contractus fuit celebratus clam, quia in his quæ sunt in genere permissorum, sunt tamē in specie prohibita, attenditur, an palam vel occulte quis faciat, quia si sit clam, præsumitur dolus. l. fi. ff. de ritu nuptiar. & l. non existimo. ff. de adm. tuto. secundum Doct. in l. inciuilem. C. de fur. facit gl. in c. consuluit. in verbo, odit lucem. extra de offi. deleg. & quod ibi not. per Doct. & quod vult Bal. in l. 2. in princ. supra de repu. here. Adde tamen, licet ille qui emit rem clam, præsumitur esse fur, tamen non poterit conueniri propter hoc actione furci, secundum Pau in d. l. inciuilem. C. de fur. quod est notabile. & hoc maxime verum est in pœna corporali. & pro hoc facit capitulum, aperte. extra de præsum.

præsum. & quod ibi no. per Doct. qui dicunt qd
vbi ex præsumptionibus proceditur, debet iu-
dex temperare sententiam suam: & maxime nõ
condemner, nisi raro & modico ad pœnam nõ
pecuniariam nec corporalem: vt colligitur ex
sententia Salomonis. de qua in d. c. aperte. secũ-
dum Inn. qui ita singulariter dicit in c. quia ve-
rissimile. extrã de præsum. & idem no. ibi Anto.
de Bu. & alij Doct. in d. c. aperte. idem no. Bal.
in l. non est verissimile. ad finem principi ff. quo d.
metus cã. & in c. j. in fi. in ti. hic potest esse tit.
quibus modis seu amitt. & in l. eius. §. fi. ante fi.
ff. de testa. Idem tenet Abb. Sic. in c. auditis. in
antepe. col. in fi. extrã de præscrip. vbi omnino
vide. & vide et quod no. Inno. in c. post electio-
nem. in gl. in verbo instituto ibi, respondeo. ex-
trã de concess. præben. & vide Bar. in l. absentẽ.
circa prin. ff. de pœnis & Bald. in aut. sed nouo
iure. in vlti. col. in prin. vers. nota octauo. suprà
de fer. fug. & inde Pau. de Cast. in consi. clxxix.
in pen. col. in fi. & non omitas. & vide not. in l.
44 fi. suprà de proba. † Item præsumitur fraus
contra eumentem, quando esset solus solutus fre-
quentare similes contractus: puta emendo res
alienas vel furtiuas, per l. non omnes. §. à Bar-
baris. ff. de re mili. & in l. qui semilles. ff. de vfur-
ris. & in l. vel vniuersorum. ff. de pign. act. & ita
tenet Bald. & omnes in l. in ciuilem. C. de fur.
& adde qd si iudici videbitur, poterit venire ad
torturam: si autem iudici non videretur per-
sona torquenda, quia grauis & honesta est, tũc
ex possessione rei non præsumeretur furtũ, ar-
gu. d. §. à Barbaris. & l. de minore. §. tormenta.
ff. de quæstionib. secundum Bal. & Saly. & alios
in d. l. in ciuilem. C. de fur. in fi. Item præsumi-
tur fraus & mala fides: quando quis emit à se
supposito venditore: vt dicit eleganter Bar. in
l. j. suprà de rep. hær. allegando ea quæ dixit
in simili, in l. cogi. suprà de peri. hær. facit que-
no. Ang. in d. l. in ciuilem. Item præsumitur qũ
non interuenit precium, sed sola confessio. ar-
gu. l. per diuersas. suprà manda. secundum Bal.
in d. l. ij. qui dicit idem præsumi ex modicitate
precij: vel qũ est partim donata, vel partim vẽ-
dita, per d. l. per diuersas. dixi plene i trac. meo
de simula. contractus. Item præsumitur fraus
& mala fides ex alijs causis, de quibus plene p
35 Bal. in d. l. ij. suprà de rep. hær. † In eadẽ
glo. fi. ibi, Sed si non fecerunt furtum. ista glo.
sentit qd sola uenditione sine traditione nõ fit
furtum. pro quo est casus in l. si quis vxori. §.
36 neq. verbo. ff. de fur. † Sed quid si emptorẽ
passus est venditor rem venditam accipere, vel
apud emptorem esse reliquerit: an tunc com-
mittatur furtum? dic qd non: vt in gl. in l. alie-
num. C. de fur. & gl. in hitem si res. in princ. in
gl. i verbo vfucap. ibi, vel si sciat. ff. de alien.
iudi. mu. causa fac. & in contrarium est gl. in l.
si seruum. C. de fur. pro qua videtur esse casus
in l. si concubina. §. res. in fi. ibi, celauit. ff. rei ñ
amo. sed teneas primã partẽ, nisi res esset i præ-
sentia. ar. l. hoc si res. ff. de rei ven. & tenet glo.
in d. l. si seruũ. idem nisi constituerit se empto

ris nõẽ possidere: quo casu transfertur posses-
sio: si tunc erat apud venditorẽ. l. quod meo. in
prin. ff. de acq. pos. & Bar. & alij in l. ab empti.
in prin. ff. de pac. cũ simi. In ea gl. in fi. ibi, Pro
pter scientiam rei alienæ ratio est, quia licet à
prin. fuerit in bona fide, tamen si ex postfacto
tempore traditionis fuit sciens, & sic in mala
fide, nõ vfucapit res quæ fuit vendita, quia
vtroq; tempore, sc. contractus & traditionis re-
quiritur bona fides in contractu venditionis. l.
iij. ff. pro socio. & no. gl. in l. venditio. in eo. ti.

S V M M A R I V M.

- 1 Res prohibita alienari per testatorem si uendatur, vfucapi non potest, & idem est quando aliena-
tio a lege prohibetur.
- 2 Alienationis appellatione an & quando vfucapio
veniat.
- 3 Art e in sua an quilibet perfectus esse possit, et pra-
cipua in scientia legali, quæ habet principium &
finem.
- 4 Papa in iure errare potest.
- 5 Ecclesia quæ fidelium congregatio dicitur, nõquid
errare possit.
- 6 Gratianus auctor Decretorum uoluminis, licet sue-
rit in iure doctus, in multis tamẽ errauit.
- 7 Sanctus Augustinus doctus in sacra pagina claris-
simus etiam in multis errauit.
- 8 Libros multos legere, an uti sit.
- 9 Legali scientia an præter alias habeat principium
& finem.
- 10 Scientiam eminentem quis habere dicatur.
- 11 Scientiam meliorem quis habere dicatur.
- 12 Doctores optimi qui dicantur.
- 13 Doctores mediocriter boni & mediocriter mali
qui esse dicantur.
- 14 Scientiæ rone in aliquo duo specia lia seruantur.
- 15 Beneficia duo curata ut aliquis habeat ppter sciẽ-
tiam dispensari potest, ubi tẽ quomodo Eugeni.
Papa Bononiæ loannem de Imola dispensaue-
rit contra statuti formam, ut possit legere ordi-
nariam de mane.
- 16 Doctores inopia super lectionibus legendis præ-
ter statutorum formas dispensatio fieri potest.
- 17 Doctores iurantes non recipere forenses ad colle-
gia si receperint, an periuri esse dicantur.
- 18 Executio damnati ad mortem propter peritiã uel
dignitatem al quam deferri potest.
- 19 Dictio, ut, causam finalem non significat.
- 20 Testator si alicui ecclesiæ pecuniam legauerit, ut
ex ea sibi fundum emat, ecclesiæ nunquam dictũ
fundum alienare poterit.
- 21 Testamento prohibitionis causam expresse expri-
mere, uel etiam tacite in fauorem alicuius quã
hæredis, uel legatarij, paria sunt.
- 22 Testator quocumque mandauerit rem aliquam
seruari siue conseruari alienationem, quomodo-
cunque prohibere uidetur.
- 23 Prohibitio etiam per uerba affirmatiua fieri pot.
- 24 Testator si iniecit quod serui seruaretur, uel quod
non uenderentur, quid iuris.

Venditioni

- 25 *Per conditionis appellatione an omnis alienatio con-
tineatur.*
- 26 *Per conditionis simpliciter prohibita appellatione, an
alii contractus contineatur.*
- 27 *Causa regulat, ampliat, & restringit dictam secun-
dum naturam cause.*
- 28 *Per conditionem vel si testator prohibuerit, utrum
illa alienari poterit.*
- 29 *Alienationis prohibitio, quæ a lege fit, quando cū
testatoris prohibitione concurrat, quid iuris.*
- 30 *Legato ecclesie facto si conditio vel pactum appo-
natur, ut rei illa alienari non possit, an tale pa-
ctum vel conditio valeat.*
- 31 *Necessitas non habet legem.*
- 32 *Res alienari prohibita a testatore proposito, quod
alienari possit, an si alienetur, dominium in ac-
cipientem transferatur, & ad interese agi de-
beat.*
- 33 *Baro quidam si milites uasallos habeat, & insti-
tuat filios suos heredes, & dicat quod semper
vult illi milites uasallos heredem eius fore, et
prohibeat quod alienari non possint, si post ea
heredes alienare noluerint, an valeant.*
- 34 *Testamentum fecit quidam habens inimicum vi-
cium, & prohibuit filios suos alienare do-
mum suam illi vicino propter odium, quod in
eum habebat, an filii eius alienare poterunt, di-
cta prohibitione non obstante, supponendo quod
alii alienare potuissent.*
- 35 *Alienatio in quibus casibus prohibita sit, & pro-
hibitio valeat, an per uiam permutationis alie-
nari poterit.*
- 36 *Alienari an possit, quando duplex prohibitio in-
terueniat, scilicet legi & testatoris.*
- 37 *Pupilli res vsucapi non potest.*
- 38 *Res alienari prohibita an vsucapi vel præscribi
valeat.*
- 39 *Testator ei cui reliquit, legem imponere potest.*
- 40 *Præscriptio de iure non currit agere non valenti.*
- 41 *Filius si aliquas res habeat, in quibus pater vsu-
fructum non habet, & pro quibus filius
absq; patris consensu agere non potest, nunquid ip-
si sit in, dum est in patris potestate, præscriptio
currit.*
- 42 *Regula, Quem de euictione tenet actio, eundem a-
gentem repellit exceptio.*
- 43 *Negligentia ubi non fuerit, ubi etiam non debet ef-
ficere poena.*
- 44 *Alienauerit si pater vel reliquerit alteri bona fi-
liae, vel quæ per fideicommissum sui filiae debita-
tur, ipsa filia præsentem & non contradicentem, num
quid per hoc ipsa filia consentire uideatur.*
- 45 *Filius cuius pater bona alienauerit, si sciverit illa
alienationem factam, vel forte presens fuerit,
& nihil dixerit, an debeat saltem emptori de-
nunciare ne emat, ad hoc ut ipsum in mala fide
constituat, vel habeat causam desistendi a con-
tractu, & si filius dictam denunciationem non
fecerit, sibi præiudicare habeat.*

SI contra. Res prohibita alienari ex causa à
testatore non potest vsucap. h. d. † No. pri

mo quod res prohibita alienari per testatorem,
si vendatur, non potest vsucapi. & idem quan-
do alienatio prohibetur à lege: quia tunc pro-
hibetur etiam vsucapio, ut in gl. quæ quotidie
allegatur ad hoc in l. ubi lex. secundum Bartol.
ibi. ff. de vsucapi. & hoc tenet expressè Azo in
summa titu. huius. idem si esset facta prohibi-
tio in contractu, taliter quod impediretur do-
minij translatio, secundum Bartol. ibi, qui dicit
quod ista sunt menti tenenda, quia quotidia-
na sunt propter statuta & ultimas voluntates,
quæ prohibent rem alienari. & per hoc vide-
tur esse text. in lege alienationis verbo. in prin-
cip. ff. de verborum significatione, & ratio hu-
ius potest esse, quia vsucapio dicitur etiā alie-
natio legalis, ut dixit glo. not. in l. vsucap. cir-
ca princip. glo. magnæ. infra de pig. per text. in
d. l. alienationis. sed subdit etiam J. gloss. quod
vsucapio non tollit ius pignoris, per d. l. vsuca-
pio. quod est notandum. † Et de isto articulo
an & quando appellatione alienationis veniat
vsucapio, uide per Cyn. Bartol. & alios in l. fin.
supra, in quibus cau. in integ. restit. non est ne-
cess. & per Ange. & Ioan. de Imol. plene in d. l.
ubi lex. & per Bartol. & Doct. in l. filiusfam. §.
diui. ff. de leg. 1. & ego dixi in d. l. alienationis.
de quo etiam dicam infra, super glo. i. & extra
gloss. in l. q. ubi declarabitur intellectus huius
3 quæstionis. † Nota secundo text. ibi, Perfectæ
artis quem possit esse perfectum in arte sua, sed
non in scientia nostra legali, secundum Ange.
& Raph. hic, & ideo dicit hic Ang. quod nullus
est iuriconsultus, qui non fuerit reprehensus
in aliquibus suis responsis, sed hoc non credo
bene dictum. nam licet aliquando reprehenda-
ntur etiam iusti, non tamen propter hoc debet di-
ci quod non fuerint perfectæ scire, quia quan-
doque bonus dormitat Homerus. & hoc pro-
pter memoriam & imbecillitatem hominis, ut
l. pereg. in prin. ff. de acq. pos. quia omnium habe-
re memoriam, & penitus in nullo peccare, po-
tius diuinitatis quam humanitatis est. l. i. §. si
quid autem. §. de vet. iur. enu. & no. glo. ii. in c.
porrecta. extra de confir. vet. uel inutil. & gl. ii.
in c. cum adeo. extra de rescri. & ideo licet Im-
perator præsumatur habere omnia iura in scrinio
pectoris sui pp. sapientes qui debent secum esse
l. omnium. §. de test. & sit verisimile ipsi errare
non posse in iure, tamen potest, ut dicit gl. ma-
gna in l. iii. in fi. ff. de supp. leg. & idem dicit gl.
in aut. de dispo. in §. si. col. vi. ubi dicit qd Im-
perator male alleg. & est gl. in c. i. in uerbo iu-
dicauerit. in ti. si de inuest. inter dominum & va-
sallum oriat. in vi. feud. † Sic et Papa potest errare
in iure & obliuisci, ut probatur xxiii. dist. præ-
ter ea. & 23. dist. Anast. & xl. dist. si Papa. & no.
gl. xxiii. q. i. c. à recta ergo fide. & no. glo. ii. in
c. illud. extra de cle. excō. min. & habetur in c.
i. de consli. li. vi. † Sed ecclesia quæ dicitur cō-
gregatio fidelium non potest errare, ut est
5 tex. cum gl. no. in d. ca. à recta ergo fide. & uult
glo. in c. qd cum eo. in uerbo, ecclesiam sanctā.
23. q. i. & licet ita soleat allegari & dici, tex. ta-
men

Barthol. Capol.

men in d.c.a recta. non dicit quod ecclesia non possit errare, sed quod nunquam probatur errasse. & gl. lo. Theodorici in d.c. quodcunque bene sentit secundum Laur. quod non possit errare, dum dicit, nisi erraret Romana ecclesia, quod non credo posse, quia Deus non permitteret allegat dictum c. a recta. & c. pudenda. c. d. not pro his que aguntur in conciliis generalibus per ecclesiam Romanam. † Similiter Gratianus autor uolumini decretorum, licet fuerit dectissimus, in multis tamen errauit, & reprehenditur, ut dixi in tract. meo de agni. librorum Juris Pontificij. colligendo multos errores Gratiani. † Similiter sanctus Augu. vir fide, sanctissima, & doctrina prestantissimus, in multis etiam errauit, ut ipse fateatur, ut habetur per text. & glo. 9. dist. negare non possum. & 23. q. 6. uides. & 12. q. 1. certe. & 26. q. 4. c. ultimo. Ideo ipsemet multa de dictis suis retractauit. & ideo dixit beatus Hieron. in epistola 40. Vtinam omnium tentatorum haberem volumina, ut tar ditatem ingenij, traditionis diligentia compensarem. † Et nunquid sit utile habere & legere multos libros, vide Oldra. late in consilio suo. 85. & plene per Alb. de Ros. iu. l. 2. in fin. supra de vet. iur. enu. & per Car. Zab. in cle. j. in principio. in 19. nota. de magistris. & eleganter per Senecam in epistola 80. & ideo ad propositum dico, quod quis potest esse perfectus in una scientia, licet aliquando erret: & magis potest esse perfectus in scientia nostra iuris civilis, quam in alia. † Quia scientia legalis habet principium & finem, quod non est in alia, ut nota. gl. in proce. inslit. in §. 2. licet hodie propter gl. & Doc. multos qui scripserunt, scientia nostra sit electa magis profunda & subtilis: & posset dubitari circa predicta, quis dicatur perfectus. vide text. 14. q. j. & ibi per Arch. qui ponit quot modis quis dicatur perfectus: ex cuius dictis potest comprehendere: & ex his que dixi quis dicatur artis & scientie perfectus. † Quis autem dicitur habere scientiam eminentem? dicitur quod est ille qui subtile questiones discutere, examinare negocia, & diffinire nouit, & in proprio rationes habet, ut eleganter dixit Inno. in c. cum in cunctis. extra de ele. & idem not. Ab. Sic. in ca. venerabilis. in princ. in 2. no. extra de preben. † Ille autem dicitur habere meliorem scientiam qui scit aliquo modo examinare negocia, quantum ad omnia nesciat respondere, ut quia in libris veritatem eorum que scire tenetur, scit querere, & etiam in promptu omnia non habet, ut no. dicit Inno. in c. cum in cunctis. & ibi Doct. † Qui autem dicantur optimi Doctores. vide per Ang. in l. vbi autem non apparet. §. j. qui incipit, vsque adeo. ff. de ver. ob. qui dicit, quod sunt illi qui in superlatiuo tenent primum locum: & ideo dic, si statutum Bono. vult, quod cause graues debeant committi doctoribus. non poterit dari cognitio nisi doctoribus solum tenentibus gradum supremum in scientia & in doctoratu: & qui dicantur optimi ad famam recurritur ad l. cum de lanionis,

§. a finem. ff. de fun. instru. sed si vult committere causas. hominibus, non negat Azo quin possint committi optimis, ut d. l. vbi autem non apparet. §. j. secundum An. ibi. † Qui vero dicantur mediocriter boni & mediocriter mali, per Arch. xij. q. ij. tempus. circa fi. & per Anto. de Rut. in c. cum arte. §. vero loco. extra de celebr. mis. que omnia tenementa: quia sunt pulchra. † No. tertio ex eo text. ibi, perfectus artis, quod iusta causa prohibitionis alienationis seniorum videtur esse: quia sunt perfectus artis. & adde quod ratione magnae scientie seruantur in aliquo duo specialia, scilicet quod habeant priuilegia in sua & aliena patria & ultra numerum: ut est casus valde not. in l. led reprobari §. hoc amplius. & ibi hoc eleganter no. Nicol. de Neapol. ff. de excu. tut. & pro hoc est etiam glo. not. inslit. de excu. tu. in §. item Romae grammatici. quae est gl. magna circa fin. ibi, vel nisi sint multum disciplina. † Facit adhuc etiam text. in ca. de multa. in fi. extra de preben. vbi habetur quod propter scientiam potest dispensari, quod quis habeat duo beneficia curata: & propterea fuit obleruatum in ciuitate Bon. dum esset ibi Papa Eugenius cum curia, & legeret Do. Ioan. de Imo. de sero: quod propter excellentem scientiam suam fuit data sibi licentia per Eugenium Papam, legendi ordinariam de mane: non obstante statuto & consuetudine, quod nullus forensis possit legere Bononiensem ordinariam de mane: licet non legerit nisi vnam lectionem: quia decebat. & adde omnino predictis quod not. Ludo. Ro. in l. si vero. §. de viro in prima fallen. ff. lo. ma. † Est etiam alius casus, in quo posset forensis legere de mane ordinariam Bonon. quando res deueniret ad casum, quod ciuitas careret ciuibz aptis ad illam lectionem: quia cum sit studium famosum, peccatum esset, non existentibus Doctoribus aptis ad illam lectionem esse sine doctore apto ad sustinendum studium: ut singulariter dicit Anto. de Butr. in c. si vero. in ij. colu. in fi. extra de iureiur. qui et dicit, quod credit Doctores non esse perituros, qui iurant forenses non recipere ad collegium vel lectionem: si res deuenit ad casum, quod ciuitas careat doct. aptis ad collegium vel lec. & mouetur hac ratione: quia vbiunque iuratur aliquid pro tunc indifferenter, si postea res deuenit ad casum, de quo si cogitasset a principio non iurasset, quia iuramentum esset illicitum: non obligat iuramentum. & ponit exemplum, ut si quis iurauit non negociari, & venit casus qualiter viuere non posset nisi negotietur, potest propria voluntate contravenire iuramento, & negociari. alleg. ad hoc Arch. xxi. q. ij. c. ij. quod inci. animaduertendum. facit glo. no. in l. tale pactum. §. si ff. de pact. & glo. in clem. j. de re. script. cum similibus. † Item adde quod propter perfectam seu maximam periciam alicuius artis seu artificij, vel etiam roboris, potest differri executio alicuius, qui sit condemnatus, vel ducatur ad mortem. Vnde formo tria quae stant in sententia capitalis lata est contra quemdam artificem egregium, vel mira fortitudinis seu roboris

baris, qui esset multum utilis civitati: iudex
vult mandare sententiam executioni, sic quod
ab executione sententiae non potest appellari.
I. ab executione in prin. ff. de appel. & I. ab exe-
cutione infra quorum appel non recit illo casu
propter artificium egregium vel nimiam fortitu-
dinem poterit populus impedire & suspendere
executionem dictae sententiae. nā unus de popu-
lo poterit ire ad potestatem vel iudicem, & si-
bi dicere: Ille est homo egregius in arte sua,
vel mirae fortitudinis, de quo cōmunis valde
indiget vel indigere posset, nō interficiatis eū:
& tunc iudex debet suspendere executionem,
donec principem vel dominum vel alios supe-
riores consulat: ut est casus mirabilis in I. ad be-
stias. ibi, roboris vel artificij. ff. de penis. & ita
etiam tenet Lud. Ro. in suo singu. 567. quod in-
cipit tu forensis habet. & per hunc modum li-
berare feci quendam Ferreriz, qui erat mirae
fortitudinis, & maxime perit in ludo ensis.
Et idem est dicendum in persona quae esset in
magna dignitate constituta, vel in decurioni-
bus, vel in his qui sunt de principalibus civita-
tis, qui in consilio principis damnari non pos-
sunt: ut est tex. not. in l. qui cadem. ff. ad l. Cor-
nel. de sic. & in l. diui fratres. §. si. ff. de pec. & in
l. j. ff. de bo. eorum qui sibi mortem consciscunt
similibus. quae omnia intelligo esse vera, nisi
forte tumultus aliter sedari non posset, nisi cō-
demnaretur & condemnatus occideretur: quia
tunc credo quod non obstant quod esset ma-
gnus artifex, vel mirae fortitudinis, vel in digni-
tate constitutus, vel decurio, vel de plus princi-
palibus civitatis: poterit tamen inconsulto etiā
principi, puniri & interfici. & hoc per tex. in d.
l. qui cadem. in si facit ad hoc l. si quis filio ex-
heredato. §. hi autem omnes. in si. in praeveniendi
periculi causa. ff. de iniur. test. Item credo praedi-
cta vera, nisi condemnatus esset forte latro ma-
nifestus, vel sedicio praepara, vel sedicio cruen-
tata: quia tunc posset fieri executio ad mortem:
& postea scribi ad principem. per d. §. hi autē om-
nes ibi, ubi forte latro manifestus. & quod ille
tex. probet, patet quia loquitur ibi etiam quan-
do ad principem debet scribi antequā fiat exe-
cutione, ut probatur ibi, quo ad principem rescrip-
serit, & tamen sic ibi executio antequā prin-
cipi scribatur. Et praedicta dixi etiam in 3. cau-
tela mea. & vide multas alias ad enadendum ali-
quem a morte, vel differendum executionem,
quas profui in primis xj. caute. meis. quae om-
nia singulariter tene menti, quia possent tibi
facere honorem & utilitatem, cum tractetur de
vita hominis, &c. Opp. contra tex. q. inepte lo-
quatur de usufructu: quia tunc est locus usu-
fructui vel praescriptioni, quando venditur res
aliena ab vnotanquā domino. l. clauibus. ff. de
contrahen. empt. sed hic ista venditio facta a tu-
toribus tutorio nomine videtur facta ob ipsos
pupillis, sed pupilli erant dñi: ergo nō est tracta-
tum de usufructu. Sol. secundū Paul. de Cast.
hoc verū est q. quando venditio a dño non tra-
ctatur de usufructu, quando potest dominus tra-

sferre & transferre, quia res sua non potest per em-
ptorem usufructu. l. sequitur. §. sana. ff. de usufructu. sed
hic loquitur qñ dominus non potuit dominum
res suae in alium transferre. Vnde merito debi-
tat, an saltem potuerit transferre usufructu
condicionē. & dicas q. non, quia venditio non
valuit, ex quo fuit facta contra voluntatem te-
statoris: & sic contra prohibitionem legis, quia
voluntas testatoris habetur pro lege. in aut. de
nup. in §. disponat. & ideo inducitur mala fide,
quae habet impedire usufructu, ut dicitur in
gl. si. in si. in l. praece. Sed cōtra q. imo prohibi-
tio testatoris nō noceat, probatur sic. nā tunc
prohibitio habet impedire alienationē, qñ con-
cernit utilitatē alterius q. hāredis, ut l. pater fi-
liū. §. Iulianus Agrippa. & §. p. ff. de lega. 3. sed
tu dic q. illud est verum, qñ hāredes sunt tales
qui possent renunciare favori suo, ut quia sunt
maiores 25. an. quia tunc vendendo renunciant
favori suo. secus si sunt tales qui non possunt
renunciare favori suo, ut quia sunt minores: ut
fuit in casu nostro, quia vendere non possent:
ex quo vendendo non possent renunciare fauori
suo. ita not. Bar. in l. filius sa. §. diui. in princ.
circa si. vers. secundo modo legitur. cum vers.
seq. ff. de leg. 3. Sed cōtra istud opp. & videtur,
q. prohibitio testatoris facta in fauorem here-
dis, tantum habeat impedire alienationem: ut
est casus notabilis in l. si ubi, nam in priore ca-
su. §. qui ad liber. perue. non possunt, sed tu po-
tes forte dicere, q. ibi illa prohibitio fuit facta
cum causa expressa, videlicet propter familia-
re ministerium, & usum filiorū necessarium, &
ideo filij & hāredes non possunt alienare, nec
etiam manumittere: & est magis favorabile. &
ita potest etiam intelligi l. nostra, quia aliena-
tio prohibita fuit: quia testator voluit, ut serui
propter perf. & artis peritiam seruarentur: &
sic in utilitatem filiorū. & ita intellexit istum
tex. gl. in d. §. diui. & licet Bar. eam reprobet, di-
cendo, quod hic ideo valet prohibitio, quia e-
rant minores prohibiti alienare, qui alienando
non poterant renunciare favori suo: sed si in ca-
su legis nostrae essent, vel efficeretur maiores,
tunc alienatio non impediretur: quia quando
prohibitio alienationis fit fauore hāredis, qd
iuris est, siue prohibitio fiat cum causa, siue si-
ne causa. Titio centum. in prin. ff. de condi. &
demonst. Illa tamen opinio Barto. non videtur
vera. & videtur etiam contra d. l. fin. Ad l. Titio
centū. in prin. potest responderi, q. in prima par-
te illius legis prohibitio non fuit facta ipsi le-
gatario, quādo sibi tantū debebat acquiri, quia
illud legatū factū Titio de cetero, ut erat fun-
dum, non ardeat legatariū, qui possit vendere
fundum, q. quia dictio ut, nō significat causam
finalem, sed impulsivā. vnde si do tibi decē, ut
emas unū par caligariū, licet caligariū nō emeris,
nō tñ reddes decē, ut est gl. no. in l. si mulier. su-
pra de iur. dot. quae gl. ponit et alia exēpla. & est
gl. similis in l. 3. §. quanquā. ff. de condi. ob cau-
sa. & ibi per Doc. & p. Bar. & alios in l. 2. §. si. ff.
de don. & p. hoc Bal. in l. si. de pac. inter emp.
&

Barthol. Capol.

& vendi. non videtur bene dixi, dum dixit per
 20 d. l. Titio cētū in prin. † q si testator legat pe
 cuniā vni ecclesiæ, vt ex ea emat sibi fundum.
 nunquam poterit ecclesiā dētū fundū alienare
 quia videt prohibita à testatore alienatio: quo
 niā vt dixi, ille tex. nō pbat q p hoc videatur
 prohibita alienatio, & istud teneo, licet a iqui
 in d. l. filiusfa. § diui. de leg. j. sequitur opinio
 nē Bal. & si dicatur, Bald. fundat se in d. l. Titio
 centū in fi. pr. n. respōdetur q qd Bal. conuenit
 prin. l. tñ, non autē si princ. qui loquitur in alio
 casu, vt statim dicam. sed in secundo rōso il
 lius l. Titio cētū in ver. sed si filio. licet testator
 expresse nō prohibuerit alienationē, tñ ex quo
 testator voluit legatariū emere fundū, vt pro
 spiceret alumno minus indutioso: habet pin
 de ac si cām alienationis expressisset, videlicet
 quia volebant consulere d. fratri legatarij, se
 21 cundū vnam lē. gl. & sic ille tex. probat, † q
 paria sunt exprimere cām prohibitionis expres
 se in testamento, vel tacite in fauorē alterius, q
 hæredis vel legatarij. & est et glo. in l. quoties
 ab oibus. §. de fideicō. & ibi hoc tenet Cy. & in
 l. ea l. §. de condi. ob cām. & ita sentit hic Bal. &
 apertius in d. l. fi. §. qui ad liber. perue. nō pos.
 vbi dicit per illū tex. probari, q prohibitio tes
 tatoris, quæ cām prohibitionis debet habere, vt
 hic. & d. l. filiusfa. §. diui. cum si. valida est, non
 solum si cā exprimitur, sed et si tacite pōt cō
 pñhēdi ex intentione ipsius, per text. in d. l. fi.
 & idē vult Bal. in l. contra volūtātē. §. de testa.
 manu. vnde illa l. Titio centū. in prin. non vide
 tur probare opinionē Bar. videlicet q prohibi
 tio facta à testatore cū cā expressa vel tacita fa
 uore hæredis, non valet, quia nō loquitur de
 fauore hæredis, vt dixi. & idē videt dicendū. q
 valeat prohibitio testatoris, vt res relicta hære
 di vel legatario, nō possit alienare et in fauorē
 hæredis vel legatarij, quando apparet expresse
 vel tacite de niēte testatoris, q habeat affectio
 nē, vt n alienaret, puta qd putabat rē eē necessa
 riā vel vtilem hæredi vel legatario, vt d. l. fi. §.
 qui ad liber. perue. nō pos. vel quia domus vel
 possessio fuerat maiorū suorū. vt l. si in emptio
 ne. in prin. ff. de mino. & l. j. §. si rē. ibi, in quam
 habet patronus affectio nē vel opportunitatem
 celi, vel illic educatus sit, vel parentes sepulti.
 ff. si quis in frau. patro. Idem qñ alienatio pro
 hibita fuisset fauore ecclesiæ vel piz causæ, pu
 ta fauore alimentorū. l. cū hi. §. si vni ff. de trā
 fac. idē & qñ est prohibita alienatio fauore per
 sonæ puta minoris, ut hic secundum Bald. qui
 ita intellexit istum tex. in c. i. in vlt. col. in prin
 ci. in tit. de alie. feu. Nec ob dū reprobauit Bal.
 suprā, quia Bald. loquitur in casu in quo nō ap
 parebat expresse vel tacite de prohibitionē alie
 nationis, vt dixi per d. l. Titio fundus. in primo
 responso. ff. de condi. & demon. & ita vult Cy.
 in l. ea lege. in dictio. sua. suprā de conditio. ob
 causam. & in d. l. quoties. suprā de fideicom. &
 Docto. not in d. §. diui. Vnde ex his distingue.
 Aut constet expresse vel tacite quod testator
 habuit affectio nē ne res venderetur, quam

prohibuit alienari, & tunc valet prohibitio, & nō
 poterit per hæredem contrariari, dato quod
 etiam in suum tantum fauore n prohibuisset
 testator, siue sit maior, siue minor hæres. & ita
 potest loqui hic & d. l. i. a. cum similibus. aut
 constet expresse quod testator nullam habuit
 affectio nē posse, sed in fauorem tantum hæ
 redum prohibuit alienationem: & tunc distin
 gue secundū Bartolum in dicto. §. diui. aut hæ
 res erat maior xxv. annis, qui poterat suo fauo
 ri renunciare. l. si quis in conscribendo. suprā
 de pñtis. & tunc poterit alienare. l. pater fi
 lium §. Iulius Agrippa. ff. de legatis tertio. Aut
 est minor qui non potest renunciare, & tunc
 non poterit alienare, vt hic. vel dicas, aut est
 facta prohibitio fauore piz causæ vel minoris,
 & non potest, vt hic, alias secus. Aut finis
 in dubio, & tunc dicendum est quod alienare
 poterit per dictum §. Iulius Agrippa. de quo
 tamen latius dic, vt per Cynum & Doctores
 in dicta lege. ea lege. & per Bartolum & om
 nes alios scribentes in dicto §. diui. & per Do
 ctōres in dicta lege quoties. suprā de fideicom.
 missa & per Baldum plene in cap. primo in vlti
 ma columna in tit. de alienat. feud. & vide
 etiam per Angel. plene in consilio suo clxv. &
 in consilio sequenti. vbi plene tractat de ma
 teria, quando testator prohibet alienationem.
 In gloss. prima, in verbo, seruati, in princi
 pli, idem si vendi prohibuisset. Nota. ex ista
 22 gloss. coniuncto textu, † quod quando tes
 tator mandat rem aliquam seruari siue con
 seruari, videtur prohibere ipsam vendere, vel
 aliquo alio titulo alienare, vt probatur etiam
 in lege. pater filium. §. penultima ibi nulla ex
 causa alienent, sed conseruent successioni sue
 ff. de legatis tertio. & ita pridē super hoc con
 sultus, respondi. Ex quo etiam not. secundum
 23 Baldum hic, † quod aliquid prohibetur per
 verba affirmatiua. nam teneo non alienare,
 quia testator iubet rem seruari sub verbis affir
 matiuis, & sic posito aliquo. ex quo sequit pro
 hibitio. perinde ē, ac si prohibitio facta fuisset.
 vnde si probō quod voluit conseruari, videor
 probare quod prohibuerit alienari, quia ex
 24 dem natura est æquipollentia. † In ead. glo.
 ibi. Cum verbo venditionis omnis alienatio
 &c. dic quia text. dicit, quando testator iussit
 quod seruarentur semini, non possunt alienari,
 sed quid si testator dixit, quod non venderen
 25 tur? gl. dicit quod est idem, † quia appella
 tione venditionis, continetur omnis alienatio.
 allegat rex. in l. statuli liberi à ceteris §. Quintus
 ff. de statulibe. & idem vult gl. in l. i. in §.
 eā rem in verbo, non pōt. ff. que res pigno. ob.
 pos. per d. §. Quintus. qui est ad hoc notabilior
 quā sit in iure alius, secundū Bal. hic quia tex.
 xii. tabu. emptionis verbo omnē alienationem
 complecti videtur. Et subdit q verbum ven
 ditionis per seipsum nō habet hoc significare,
 vt comprehendat omnē alienationem, ut l. fi.
 C. de pñdis curialium. lib. x. quia aliud signifi
 cat venditio, quā alius contractus, vt dicit
 Bal.

Bal. in d. l. si. & probatur in l. j. ad de rerum per
mu. & idem vult Iaco. Bn. & Baran. in quoru.
ff. de pigno. sed ratione adiuncta: puta ratione
causae prohibitionis, bene includit alios titulos
alienationis. & ita intelligatur gl. nostra & gl.
in d. l. si. Item rem. cum finidibus. Vel dic se-
cundo, aut prohibitio est extraordinaria & le-
galis, & non comprehendit alios contractus, ve
d. l. si. Aut est regularis prohibitio, sicut est
quando testator potest prohibere & prohibet,
quia voluntas testatoris reputatur lex commu-
nis: ut in aut. de nupt. §. disponat. & tunc com-
prehendit omnem alienationis speciem, ut in
ista glo. secundum Bald. hic, qui se remittit ad
no. per eum in l. voluntas. supra de fideicō. Vel
tercio, ad idem aut nomen venditionis profer-
tur in materia singulari, & contra ius commu-
ne, & non continentur alij contractus, ut d. l. si.
aut non est contra ius commune: & tunc conti-
nenter, ut hic in glo. ut dicit eleganter gl. in d.
l. si. C. de praed. curia. lib. r. quam sequitur
Bal. in d. ca. j. circa fi. in tit. de alie. seu. Vel dic
quarto secundum Bald. ante fi. quod aut pro-
hibita est venditio absolute, & omnis alienatio
intelligitur esse prohibita, per ea que no. hic.
aut est data certa forma in alienando, & tunc
nomine venditionis non continentur alij con-
tractus, quia non procedunt per eandem causas:
ut in prælegata l. no. Vel dic quinto secundum
Bal. in d. ca. j. in ti. de contrahen. do. & empt.
seu quod aut venditio vel alienatio prohibetur
ratione rei, sicut est secundum: & tunc omnes cō-
tractus continentur: ut d. ca. j. in fin. vbi est tex.
no. aut prohibetur ratione personae, & idem. &
ita intelligi debet ista gl. relata ad tex. Aut rati-
one modi & forme est facta prohibitio, & tunc
non continentur alij contractus: & ita loquitur
d. l. si. Vel dic sexto secundum Bal. in d. l. si. aut
verum, venditio, ponitur causa exempli, & tunc
comprehendit omnem alienationem: & ita loqui-
tur d. §. Quomodo & ratio potest alienari, quia
ex ipso no. restringunt regulam l. j. Sale vulgo.
ff. de u. & ul. ar. & l. damno in fidei. stipulatio p-
tinet in fi. ff. de damno in fidei. & per Cyn. in l. j.
in 2. q. supra uti possunt non ponitur causa ex-
pli, & tunc prohibita venditione, non videtur
prohibitus alius contractus: quia proprie aliud
est uendicare, aliud est alium contractum cele-
brare: ut d. l. si. & l. j. ff. de rerum permuta. Vel
septimo dic secundum gl. in l. quoru. ff. de pig. aut
prohibetur a lege venditio, & tunc intelligitur
alius contractus prohibitus l. si. supra de rebus
alie. non aliena. & l. prima §. ea rem. ff. que res
pig. oblig. possunt prohiberi a iudice, & tunc
secus est d. l. in quoru. sed hoc Bar. non teneri ibi
dicens, quod nūquā dūm esset restringere d. l.
in quoru. ad prohibitionē iudicis: nec prædictæ
leges arguent ad illā distinctionē faciendā. Vel
octavo secundum la. Bar. in d. l. in quoru. pōt dici
quandocūq; prohibetur res ipsa vendi, quia eius
no. nec stipulatio §. si aut ff. de verb. obl. & in
fidei. de iusti. ff. §. 2. & tunc prohibetur alius

contractus. & ita loquitur d. §. si rei. quā loq: nō
prohibetur cōmercium in genere, sed prohibet
uenditio. & tunc ex propria significatione non
videtur prohibitus alius contractus d. l. in quo-
rum. Nec ob id d. l. si. quia illud quod ibi dicitur,
procedit magis ex quadam præsumpta volun-
tate, quā ex propria significatione. hoc ulti-
mum non approbat Bar. in d. l. in quoru. di-
cens qd etiam ibi ex præsumpta voluntate debe-
ret intelligi prohibita datio pignoris. Vel nono
secundum Bar. in d. l. in quoru. pōt ita distin-
gui, aut prohibetur vendi uel alienari res, & nō
pignori obligari, per d. l. si. quia per obli-
gatione peruenitur ad uendicationē pig. per to-
tum tit. & C. de distr. pig. & sicut prohibetur
uenditio, ita & eius præambulum. l. oratio ff. de
sponsa aut prohibetur persona emere, res autē
non prohibetur uendi, tunc ille non impeditur
accipere pignori, ut d. l. in quoru. ratio, quia
licet accipiat pignori, per hoc non euenit ut ip-
se accipiat sibi in solutum uel in emptionē, sed
quod alij uendant pro suo debito, quod etiā nō
est prohibitum, nisi accipiat pro tanta quanti-
tate, qd non esset uersimile debitorē uelle lu-
re argu. l. qui habebat ff. de leg. 3. cum ibi not.
Vel decimo pōt aliter distingui secundum Guil.
de Cuius, uidelicet, aut uerbu uenditionis pro-
fertur a lege, aut ab homine. Primo casu aut lex
facit mentionē de uenditione permittit, aut pro-
hibet, si permittit, & tunc aut lex facit men-
tionē de uenditione cōsiderato effectu: & tunc ap-
pellatione uenditionis cōtinet omnes cōtractus
p quē dominū trahitur. & ita pōt intelligi p
allegata l. statuliberi a ceteris. §. queritur. in
fi. ff. de statulib. aut lex facit mentionē de uen-
nō cōsiderato effectu: & appellatione uenditi-
onis cōtinetur oīs cōtractus onerosus, quo domi-
nū trāsfertur, ut pmutatio: ut l. sciendū. §. de in
de auct. alias §. pollicentur. ff. de adil. edi. nō ac-
cōtinetur lucratus, ut l. ad res donatas. eo. ti. &
l. si it. q. b. ex cau. in pōteatur. & ff. de doli ex-
ce. l. ap. l. Celsū in §. de auctoris. si uero lex fa-
cit mentionē de uenditione prohibet, & tunc so-
lus cōtractus uenditionis cōtinet, l. si. C. de præ-
curia l. x. & ratio diuersificatis inter illos duos
casus. si qñ lex loquitur permittit, aut prohibet
pōt esse fm eūdē Guil. hic: qñ lex loquit de
uenditione permittit, loquitur secundū rationē
suā, & secundū ius cōmune: deo illa permissio de-
bet extendi, ubi est meditas rationis. ar. l. illud
ff. ad l. Aquil. Sed quādo lex loquitur de uendi-
tione prohibet, tunc loquitur cōtra naturā
suā & ideo debet restringi, l. si. C. de fundis pa-
trimonia. l. i. r. Secūdo casu principali, qñ uer-
bū uenditionis profertur ab homine, & tunc sub
distingue: aut profertur permittit, & tunc solus
cōtractus uenditionis cōtinetur, & nō alius. &
hoc nisi pro talis haberet mētē seu uoluntatē
rei super aliis rebus. l. cuiusq; §. nō tñ. ff. de in-
sti. & l. si. sicut. §. uenditionē. ff. quibus mo. pig. uel
hyp. sol. & l. si pupillorū §. si prætor. ff. de reb.
eorū. & circa hoc adde qñ no. Bar. in d. l. si. licet.
in §. sed si permittit. vbi uidet facere differen-
tiam

nam inter permissionem factam a parte, & per
missionem factam a iudice. aut verbum vendi-
tionis profertur ab homine prohibitive, & tunc
omnis contractus per quem dominum transfe-
retur, continetur. l. codicillis. §. influturo. ff. de
le. ij. & l. pater filium. §. si fundum. de. le. iij. de
quo etiam vide per Ray. in l. voluntas, supra
de fideicom. & sic ista differentia an fiat men-
tio de venditione ab homine permissivæ, vel
prohibitive, est in totum e contra ab ea que
quando nomen venditionis profertur a lege:
patet ex prædictis: unde est necessarium quæ-
re, que sit ratio differentie & dicit Guil. de Cu.
quod non est ista: quia quando fit mentio vendi-
tionis ab homine permissivæ, oportet quod fiat
mentio in casu, quo à lege est prohibita, quia
aliàs frustra fieret permissio venditionis, ubi à
lege est permissa. l. si quando ff. de leg. j. & c.
si Papa. de privile. lib. vj. sed quia frustra preci-
bus imploraretur quod iure esset concessum:
ut l. j. in fi. ff. ad muni. & l. j. c. de thesauro li.
x. & ideo illa permissio facta ab homine, quod
cū sit contra ius commune, restringitur ad se:
quod aliàs non est permissum. facit ad hoc tex.
cum glos. non. in l. fi. c. de præd. curia, lib. x. sed
quando verbum venditionis profertur ab ho-
mine prohibitive, tunc e contra dicendum est:
quia in hoc prohibet homo in quo prohibet et
l. & sic prohibitio est secundum ius commune:
quia in alijs non posset prohibere, nisi in illis in
quibus habet causam à lege: ideo talis prohibi-
tio extenditur ad communē contractum. facit
ad glo. in d. l. fin. & circa hoc vide que not.
Rayn. in l. quoties. la. supra de fideicom. Vel
j. potest aliter dici secundum O'd & Albe. de
26 Ro. ff. ut quod regulariter appellatione ven-
ditionis simpliciter prohibita non continentur
alii contractus: pura donatio, ut est gl. ord.
in l. fin. in verbo, vendit. supra de iure emphy.
& ibi plene per Doct. & maxime per eūdē Alb.
sed quando causa prohibitionis est adiecta, tunc
facit prohibitionem ultra propriā significatio-
nem extendi, & ita loquitur hic, & l. nomen debi-
toris. ff. de leg. iij. l. & cum pater. §. dulcisimus.
de leg. ij. & l. adigere. §. quamvis. ff. de iure pa-
27 tro. ¶ Et ratio est, quia causa regular, & am-
pleat, & restringit dictum, secundum naturam
causæ, vt d. §. dulcisimus. & l. quod diuim. cū
ibi non d. de patris. Vel xij. & ultimo potest di-
ci secundum Cyn. in l. si supra de reb. alie. non
alie & in l. voluntas. supra de fideicom. & Be-
nedi. de Plubi. in d. l. statulib. & ceteris. §. Quintus.
ff. de statulib. aut venditio profertur in ma-
teria favorabili, aut non. Primo casu compre-
henditur omnis contractus. & ita loquitur d. §.
Quintus. ibi largisime intelligitur verbum ven-
ditionis favore libertatis secundum Ray. & Be-
nedi. ibi. aut sumus in casu favorabili, & tunc
secus: ista tamē distinctio non est perfecta: nec
alia superiora de per se sunt perfecta: ut patet
ex prædictis. Sed ut ex prædictis omnibus po-
tesse colligere distinctionem perfectam, & intel-
ligere ubi fit mentio de ista materia, & inferri

re ad definitionem multarum questionum, sed pro clariori declaratione huius gl. posset formari questio in uno casu in specie. † Si testator prohibuit venditionem rei, utrum illa poterit donari? & videtur quod sic, quia alud est venditio, aliud est donatio, & pro hoc videtur esse casus in l. i. voluntas: supra de fideicom. ista glo. vult contrarium, quia prohibita venditione, videtur, prohibita donatio, & aliarum alienationes sed sic secundum Paulum, hic confidenda esse mentem defuncti, vel legis: vtrum venditio prohibita, locum habeat in donatione, quia si non habet locum mens, non videtur prohibita donatio, ut patet in emphyteosii, quod prohibetur vendere, non requiritur domino, ut l. si supra de iure emph. & potuit, extra de locato. non tamen prohibetur donari, ut non per gl. & Doct. in d. l. h. & per gl. & Bal. in c. i. §. donare. in tr. qualiter olim seu. pote. alie. & per Doct. in l. si domus. §. si ff. de leg. i. & dicā plenissime in l. uniuersas. infra ne rei dominia vel templorum nam res emphyteotica ideo prohibetur alteri vendi, quia si dominus vult emere, conuenienter est, vbi ipse praeferatur, nec hoc nocet emphyteote, quia maiorem utilitatem non haberet ab alio, quam a domino. & ita loquitur d. l. si C. de iure emph. sed cum emphyteote vult donare, non est ita, quia mouetur liberalitate, quam exercet cum donatario propter benemerita & seruitia, quae recepit ab eo. nec adiecit ff. pro socio. quod benemerita a domino non recepit. & ideo dominus non debet preferri, quia non est eadem ratio do. ationis: & sic debet esse permisa donatio, & non venditio. In eadem gl. ad si ubi. Et non propter peritiam. fecus si fine causa. dic ista gl. sentit quod causa prohibitoris fuit, quia serui erat periti in arte, fecus si ista causa non fuisset adiecta, quia tunc non valeret prohibitio tanquam facta sine causa. l. si filius §. diui de leg. i. sed gl. sequens circa si sentit contrarium, dum dicit quod alia causa videtur fuisse, quia res erat pupillorum & ita videtur velle Bald. in l. quoties. la. prima. de fideicom. in versu. quare quid est dictum cum causa. vbi dicit notabiliter, quod quando persona quae alias alienare est prohibita, vel pupillus prohibetur alienare, & istud dicit esse sufficiens causa prohibitionis alienationis, pro istum tex. in auten. de aliena. & etiam in §. antissimas. coll. ix. & sic ista glo. non videtur bene dixisse, quod vbi ista causa propter peritiam fuisset adiecta in prohibitione alienationis, non valeret illa prohibitio, immo etiam cum illa causa de se non sufficeret, vbi fuisset in fauorem pupillorum qui erant minores, & non potuerant renunciare fauori suo, secundum Bar. in l. si filius §. diui. in i. col. de leg. i. de quo supra dixi. Et ex hoc no. quod hic erat duplex prohibitio, una testatoris, alia legis, quia prohibitio alienare a testatore, etiam de iure communis non poterant alienare, ut in toto tit. ff. de rebus eorum. & supra de praedictis minorum & sic in casu legis nostrae, concurreret duplex prohibitio.

29 habitio. † Ex quo nota aliud quod est singulare: quod si lo prohibito alienationis quæ fit a lege, concurren cum prohibitione testatoris, effectus prohibitionis legalis augetur in tantum, quod etiam in casu alius permisso a iure, non poterit alienatio fieri. facit l. ballista. cum ibi nota. ff. ad Trebellia. cum similibus. & sic facit quoddam si testator legat rem ecclesie vel hospitali, quod regulariter a iure prohibetur alienari, ut in aut. hoc ius porrectum. & prohibet testator illam rem alienari, quia forte vult perpetuo apud ecclesiam vel hospitali remanere. quod etiam in casu alias a iure permisso. iuxta no. in d. aut. hoc ius porrectum. l. 2. q. 2. sine exceptione non poterit illa res alienari. & ad hoc solent allegari ista l. & d. §. sanctissimas. & ita alias fuit consultum Bononie per quendam Doct. ex cellentem. & hoc tenet Ang. in d. §. sanctissimas. & in §. hoc vero. & in §. hoc etiam. in 3. col. ad h. eo. ti. & ita tenet Io de Imol. & Raph. in d. l. filius. §. diu. de leg. j. & hoc sentit etiam Bal. in l. fi. in 7. opp. in si. supra de pac. qui dicit, quod quando prohibito testatoris, concurren cum prohibitione legali, puta quia testator prohibet hospitali vel ecclesie rem remittere, ista prohibito testatoris est efficacissima. q. d. non poterit rem remitti, etiam in casu a iure alias permisso. & Bald. hoc tenet expresse in d. aut. hoc ius porrectum. in vlt. col. verli. sed pone quod cuidam hospitali. & idem sentit Bald. in l. quoties ab omnibus. supra de fideicom. & Bar. in l. ea lege. supra de cond. ob causam. dum alle. d. §. sanctissimas. & idem tenet gl. no. in l. sanctimus. la. j. in verbo. præfectum. §. de sac. san. ec. & idem sentit gl. in d. aut. hoc ius porrectum. in verbo. perpetuo. & glo. magna circa me. in d. l. ea lege. & illa opi. tenuit Vgutio x. q. j. sic quidam. & Io. & Laur. x. q. 2. hoc ius porrectum. & Damasi & Gofr. & Philip. & Inno. in c. verum. x. de cond. apposi. & Bart. Brixienfis in 4. q. dominicali. & istam opin. post multam firmat gl. fi. in si. in d. c. verum. Sed in casu necessitatis poterit fieri alienatio, quando concurren prohibito legis & testatoris in eadem, & glo. in d. c. verum. in si. tenet q. non, per d. §. sanctissimas. pro qua opi. facit: quia si intelligeretur q. posset alienari in casu necessitatis, secundum q. de iure etiam cõ fieri posset, illa prohibito testatoris nihil operaretur contra l. si quando. de le. j. cum si. Sed Io. An. in d. c. verum. tenet contra rium. & Arch. l. 2. q. 2. Apostolicos. per l. cum fidei. iuncta gl. ff. de fidei. lib. & per l. pater filium. in prin. de leg. 3. secundum Ang. in d. §. hoc etiam. in aut. de alie. & emphy. in 3. col. ad fin. ubi format questionem prædictam, & querit an pro debito vergenti possit dicta res vendi: & dicit quod mulx sunt opi. ut no. in d. c. hoc ius porrectum. sed veritas est fin eum: q. si sunt alie res, quas alienando, satisfieri pōt pro debito ecclesie vel necessitati ecclesie, q. tunc non poterit alienari. & ita intelligit dictum Inn. in c. Rayn extra de testa. & quod no. in d. c. verum. & d. §. sanctissimas. sed si alienando alias res ecclesie satisfieri

non posset, tunc illa res prohibita alienari poterit occasione talis necessitatis. nā ab illa prohibitione de nō alienando talis casus necessitatis videtur exceptus. l. 2. §. de patri. qui fil. dista. & l. cū filie. de leg. 3. & l. pater filium. in prin. eo. ti. & aut. res quæ. §. cōia deleg. & idem tenet Ang. in d. §. hoc vero. & in d. §. sanctissimas. & ista sunt opi. quorundam glossatorum. de qua fit mentio in d. c. verli. & ista fuit etiam opi. Arch. in d. c. hoc ius porrectum. x. q. ij. & idem tenet Bald. in d. aut. hoc ius porrectum. in vlt. col. qui dicit hoc esse verum de iure cano. Limitat tamen hoc dictum, quod dicit esse intelligendum, ubi nō esset relicta vel donata res ad certum primum usum: nā si esset expressus usus, puta relicta est domus ad hospitalitatem ibi tenendam, non posset commutari ad alium usum, nisi de licentia Papæ: ut in cle. quia contingit. de relig. do. & ista opi. puto esse veram & magis æquā, per prædicta, quam sequitur etiam Ioan. An. in d. c. verum. in nouella. Nec ob. si dicatur: si hoc esset verum, ergo prohibito testatoris nihil operaretur: quia immo facis operabitur, quoniam non poterit alienare: & ex causa necessitatis, quādo extrat alie res quæ possunt alienari. Nec ob. etiam si dicatur: si nullo modo poterit alienari, quando relinquitur res ad certum usum, & prohibetur alienari etiam in casu necessitatis: ergo idem debet esse, quando simpliciter prohibetur alienari, quia videtur facta prohibito causa sustentationis ipsius ecclesie: & sic ad certum usum: ut l. Titio centum. in prin. ff. de condi. & de. quia respondetur, quod licet hoc esset verum, tamen idem esset, quando simpliciter relinqueretur ecclesie, etiam non prohibendo alienari: ut d. l. Titio centum. & tamen nemo negabit, quod hoc casu poterit alienari in casu neces. ut no. in d. aut. hoc ius porrectum & maxime, quia non apparet ad quem specialem usum ecclesie fuerit res relicta. Nec ob. si dicatur. d. l. cum fidei. ff. de fidei. lib. & l. pater filium in prin. de le. 3. nō probat: quia illa iura loquuntur quando necessitas processit a facto seu debito testatoris tantum, id est: testator nō potuit talem prohiberi. facere in præiudicium creditorum suorum: quas leges declarant omnino, ut habetur per Bal. in l. fi. in §. si præfectam. in 3. col. verli. quarto quarto. supra de iu. delib. sed questio nostra loquitur, quando necessitas processit aliunde quam ex facto testatoris: quia respondetur quod licet illa iura non probarent, tamen bene probatur in d. §. sanctissimas. & per ea quæ dixi. fin Ang. præf. tñ circa prædicta distinguimur: aut loquimur de iure cano. qñ relinquitur ecclesie, vel pio loco: & procedit ea quæ dixi. Aut loquimur qñ relinquitur privato. puta hōi laico, & tunc sic subdistinguemus: aut dicta prohibito facta a testatore, ne res relicta possit alienari fuit facta in fauorē aliterius quam eius, cui primo loco relicta est: & tunc teneo q. nullo mō possit alienari per primum cui est relicta, ex causa necessitatis sue maxime: quia necessitas sua nō dēt esse alteri dānosa. c. non dēt. de re. iur. in 6. aui talis prohibi. non

R con-

concernit fauorem tertii, sed hæredis vel legatarii tantum & testatoris: & tunc procedat dicta distinctio, de qua supra dixi de iur. can. & rō differentia potest esse: quia quādo relinquitur ecclesie vel loco pio, non tractatur nisi de præiudicio illius, cui relinquitur: quia semper ecclesia & locus pius idem dicitur esse: licet mutentur pauperes, sicut dicemus de populo. l. proponatur. ff. de iudi. & ideo in eis non est tractatur nisi de præiudicio eius, cui primo loco relictum est: & ideo idem est dicendum in eis, & in illis quibus solum relictum est: cum non tractetur de præiudicio alterius. ¶ Et iuxta prædicta queritur, quid si in donatione, vel legato facto ecclesie apponitur conditio vel pactum, ut res illa non possit alienari, & in casibus à iure expressis, an tale pactum vel conditio valeat? & videtur non valere: quia est contra l. Dei. ut xij. q. ij. aurum habet ecclesia: & de hoc est glo. singu. x. q. ij. hoc in parte dicitur, quam sequitur Ludou. de Ro. in suo sing. dcxviij. quod incipit donatio facta ecclesie: qui dicit quod illud pactum habetur pro non adiecto: sed ego non credo illi gl. esse veram indistincte, quia est contra tex. in d. § sanctissimas. & cōtra ea quæ supra dicta sunt. & est ratio: quia donanti licuit conditionē suæ rei apponere, ut in tot. infra de dona. quæ sub modo. & x. q. j. sic quidam. & quod ibi no. in gl. ij. Item quia semper interest donantis, ne alienetur, & ut durent eius fructus ad utilitatē animæ suæ perpetuo, & ne data alienentur, facit quod not. in c. q. quid. extrā de pœ. & re putatamen dictum pactum intelligi debere quādo nō subesset necessitas quodammodo præcisa: videlicet quādo de aliis rebus ecclesie posset necessitati suæ providere, secus si non posset: tunc, cum esset necessitas quodammodo præcisa, tūc æquius est dicere, q. possit alienari, per ea quæ dicta sunt supra. ¶ Et maxime quia necessitas non habet legem, c. quod non est licitum in lege. extrā de reg. iur. & l. j. & ibi Bart. in fi. supra de ope. lib. & l. j. cum ibi no. ff. de offi. consul. & no. glo. in l. cū fidei. ff. de fidei. libe. & habetur per Bart. in l. j. C. de naufrag. lib. x. i. vbi omnino vide & Bal. in c. j. in titu. de alie. feud. in ver. sed nūquid est licitum & habetur de conse. dist. j. sicut non alii & ibi bona glo. & de conse. dist. v. discipulos & ibi optima glo. & est tex. cū gl. in verbo non necessitate. & ibi Doc. in c. quære lam. de elec. & habetur in c. ij. de obser. ieru. Et quia testator in dubio non præsumitur voluisse obseruari voluntatem suam in casu necessitatis, & in damnum ecclesie, ar. l. in cōfirmando. in fi. ff. de confir. tu. & l. Quintus. in fin. ff. de an. le. & l. liberto. § largius. eo. tit. & ar. l. cum acutissimi. supra de fidei. comm. & arg. glo. not. in l. tale pactum. § fin. ff. de pac. cum si nisi donatio vel legatum fuerit factum ecclesie ad certum sum, ut supra dixi. Nec obstat. tex. xij. q. ij. aurum, quia ibi loquitur in vasis: & sic in rebus mobili bus, ut dicit glo. fi. in fi. in d. c. uerum. de condi. 31 appo. ¶ Sed postea dubitari, posito quod non possit alienari res prohibita alienari a testato-

re, an si alienetur, transferatur dominium in accipientem, & debeat agi ad interesse. vide plenē per Cy. & Doc. in l. ea lege. supra de cōd. ob cautam. & plenē per Bar. & alios in l. qui absenti. § j. ff. de acqui. pos. vbi ponunt iij. cautelas. Ex quibus potest taliter impediri, quod si alienetur, non transibit dominium. etiam vide Flo. in l. in hoc iudicio. § si cōueniat. in fi. ff. fa. her. & per Pau. de Cast. in consi. xvij. & per Can. in 33 c. verum. de condi. appo. ¶ Iuxta prædicta potest moueri tale dubium secundum Guil. hic. pone quidam baro habebat milites vasallos, instituit filios suos hæredes, & dixit q. semper voluit illos milites fore vasallos hæredum suorum, & prohibuit quod nō possint alienari, postea hæredes volunt eos alienare. Queritur vtrum possint. & videtur quod non, per istam legem cum concordantiis, quia non debent venire contra voluntatē defuncti & pro hoc est l. specialis in l. j. & ij. supra qui ad li. perue. nō pos. & l. in ipsius. supra fa. her. Item quia talis prohibitio potuit esse duplex, vna fauore hæredum, & ista est fauorabilis & iusta, & ideo non poterunt controuentire. ar. l. Tunc centum. in prin. ff. de cōd. & de. Alia poterat esse ratio prohibitionis, quia forte habebat vasallos illi odio, & volebat quod liberarentur, & ista potuit esse iusta rō & æqua, ut l. fin. supra qui ad li. perue. nō pos. Item quia istud fuit indutium & prohibitum tempore, & ideo filii non poterunt immutare, nec prohibita renunciare. l. tamen si. cum ibi not. ff. ad Mace. in ista q. videtur esse ita distinguendum secundum Guil. aut parer prohibuit istos vasallos alienari, ut filii posset in perpetuum melius vasalli. & ista ratio fuisse iusta, & valeret talis prohibitio. & ita loquuntur iura supra ad hoc allegata, aut facit istam prohibitionem odium vasallorum, & tunc non valeret. Nec obstat in contrarium allegata, quia loquuntur in seruis. nā valeret talis prohib. in seruis & manumiss. ut ibi. sed in vasallis non habet locū ista rō, quia non debent esse eiusdem condit. cum vasalli sint nobiles. l. Titio centum. § Titio centum. relicta. in fi. ff. de cond. & de. & l. libertis. § si ff. de alim. & ci. leg. & ideo si hæredes volunt, possunt eos liberare. ar. ff. de pac. l. nemo. quæ est l. pen. sed si diceret per hunc modum, volo q. hæres meus alienet vasallos, & si non faciet, volo q. applicentur tali, tunc bene valeret prohibitio. Quintus § Pōp. ff. de ann. le. & l. militis. supra de reli. & sumpt. fu. 34 ¶ Ex prædictis potest decidi vna questio quotidiana, quidam habebat inimicum vicinū, fecit testamentū, & prohibuit filios suos alienare domum illi vicino, propter odium qd. habebat in eum, an filii poterunt ei alienare non obstante dicta prohib. præsupponendo q. alius potuisset alienare, puta quia erant maiores & videtur q. sic, per prædicta, maxime si illud odium fuit irrationabile, facit ad hoc l. j. cū ibi not. de his quæ pœ. nomine. & in l. de le § fin. quod tene 35 menti, quia lege de facto contingit. ¶ Ibi potest dubitari circa prædicta in casibus in quibus est prohibita alienatio, & valet prohibitio, an po-

terit alienari per viam permuta. quæ fiat in vti-
litate eius qui est prohibitus alienare. & vi-
detur p. inci. In Christi nomine amen. Dubita-
tur nunquid hospitale. quod consiliu est insertu
in consiliis Pau. de Ca. nu. xvi. vbi plene exami-
natur iste art. & isti opi Bald. in aut. res. quæ. in
vlti. col. verſ. quero an ea quæ dicta sunt. s. cõia
de leg. per l. ita constante. ff. de iu. do. facit l. in
contramando. in fi. ff. de cõſi. tu. & l. Quintus in
fi. ff. de an. leg. ¶ Sed nunquid istud procedat
quãdo esset duplex prohib. legis & testatoris?
& do. Io. in d. cõſi. tenet quod sic, ego puto pos-
se distingui. ut dixi plene supra qñ testator pro-
hibet alienari illud quida l. est et prohibicum
alienari, fit ex istis omnibus apparet quod debet
intelligi caut. mea xxvij. in qua dixi, quod quã
do vult vt res sua non possit alienari, relinquat
personæ vel loco qui de iure cõi nõ possit aliene-
nari, & prohibeat etiam ipse cõ alienare. quam
declara, & intellige secundum ea quæ dicta sunt
s. quæ singulariter tene menti, quia sunt quoti-
diana. In gl. in verbis, Non potuerit ista gl. quæ
rit quare non ualuit ista venditio, de qua hic in
tex. & glo. dicit quod sunt rationes. vna, quia res
sunt pupillorum secundum Pau. de Ca. hoc dicit,
quod hæc non est sufficiens ratio. nã aut res pu-
pillorũ possunt vendi a tutore, quãdo venditio
fit ex causa legitima, licet sec. qñ alienat ab
alio. & ita loquitur l. alle. in gl. i. quando vendit
ut sua. sed tutor vendit tanquã res pupilli. Alia
ratio est, & ista est vera, quia sunt facta cõtra vo-
luntatẽ defuncti, quæ habet pro lege. ut in aut.
de nup. s. disponat. Sed tu dic quod imo prima
ratio quæ est secunda in gl. potest et esse bona,
qñ tractatẽ de alienatione rei pupilli sine cau-
sa vel sine solennitate. de qua in l. magis. s. non
passim. ff. de rebus eorum. cum si. In ea. gl. ibi,
Item quia pupilli, quorum res non possunt vſu-
cap. ¶ Non ex ista gl. quod res pupilli non
possunt vſucapi. de quo habetur per tex. glo. &
Cy & Doc. in l. fi. supra in quibus cau. in integ.
reſt. non est necesse. & in l. Aemilius. & in l. etiã ei.
ff. de mino. & per Alb. de Ros. in l. j. supra si ad-
uer. vſucap. & per Bartol. & Doc. in d. l. etiã ei.
37 de quo plene dicam in l. fin. infra eo. ¶ Extra
glo. quero an & quando res prohibita aliena-
ri possit vſucapi, vel pſcribi. & dubium facit,
quia alienationis verbo, continetur vſucapio. l.
alienationis verbo. in prin. ff. de verbo. signi. &
quia vſucapio dicitur alienatio legalis, ut not.
gl. in l. vſucap. infra de pig. & dixi supra in no-
tabilibus. Itẽ quod glo. solet arguere de aliena-
tione ad vſucapionem, ut no. glo. in d. l. etiã ei.
de mino. & glo. in l. nam est incognitum. infra
quibus non obi. long. temporis pſcri. & idem
vult tex. cum glo. hic. & gl. idem innuit in l. vbi
lex. ff. de vſuca. quæ quotidie allegatur, quod
vbiunque prohibetur Nege alienatio, prohibe-
tur vſucapio, quod tenet expresse Azo in
summa huius tituli & Bar. in d. l. vbi lex. In con-
trarium facit glo. not. in l. longe. ff. de diuerſ. &
temp. pſcri. & gl. in d. l. fi. supra in quibus cau.
in integ. reſt. non est necesse. quæ dicit quod est

quidam deceptio, arguere de alienatione ad
vſucapionem. Sed omisſis argumentis quæ
vtrunque possunt adduci, distingue, aut est pro-
hibita alienatio a lege siue a statuto, aut a testa-
tore, siue ab alio homine, aut a lege & testa-
tore simul expresse, aut a lege expresse, & a testa-
tore tacite. Primo casu, quando res est prohibi-
ta a lege alienari, subdistingue, aut est prohibi-
ta alienari, quia res non est in commercio no-
stro aliquo modo, puta res sacra & religiosa, &
liber homo, ut l. inter stipulante. s. sacram. ff.
de verbo. obi. & in l. de inuti. stip. s. j. & l. apud
Iul. s. j. ff. de leg. j. & tunc non potest vſucapi
uel pſcribi, ut in l. de vſuc. s. j. etiam lx. an-
nis. ut l. fi. supra de pſcri. long. temp. quæ pro
libertate. & not. gl. in d. s. j. facit quod no. Bar.
secundum Iaco. But. in l. in quorum. ff. de pign.
Aut res non est in commercio nostro, nisi iussu
principis, ut sunt ea quæ principalibus vſibus
deferuiunt, ut salinarii, horti Augusti. uel quæ
sunt ad vſum publicum, ut campus Martius,
theatrum. & ita publica. ut habetur per tex. gl.
& Doc. in l. apud Iul. s. fi. ff. de leg. i. & idem ut
nullo tempore possunt pſcribi l. nam publi-
ff. de via publica. & ita not. glo. & Cyn. in l. iam
pridem. infra communia de vſuc. & gl. magna.
in s. res fisci. in l. de vſu & ideo glo. dicit in d.
l. iam publicam. quod si nullus iure ad factũ
Iac. etiã per canones, ei non pſcriberetur. de
quo dic ut dicam in d. l. iam pridem. Aut res est
uel est potest in commercio nostro, & tunc aut
est res fisci, & non potest vſucapi, ut in d. s. res fi-
sci. & habetur in d. l. iam pridem. idem in rebus
patrimonialibus principis, ut in eo. ti. infra de
rei domini. & uel templorum. de quo ibi dice-
mus. Idem in rebus ecclesie & ciuitatis, nisi se-
cundum quod habetur in l. fin. cum autẽ quæ
actiones. ibi posita. supra de sa. san. eccle. de qui-
bus omnibus, & etiam aliis uide p. gl. or. in d. s.
res fisci super uerbo non potest. quæ incipit. ſci
licet triennio. Aut res est pupilli uel alterius, &
39 tunc dic ut dicã in d. l. iam pridem. ¶ Secũdo ca-
su principali, qñ res est prohibita alienari a tes-
tatore, & tunc non potest vſucapi, coniuncta glo.
fi. in prin. quod intelligit Guid. de Cu. hic, qñ est
prohibita alienari ab eo, qñ non habet potestatem
alienandi, quia non erat perfectã ætatis, ut pu-
pillus, quia tunc prohibet vſucapio, ut hic, & l.
fi. infra eo. & l. bonæ fidei. ff. de acq. re. do. sed qñ
alius est prohibitus alienare, qñ haberet aliã po-
testatem alienandi, quia sit perfectã ætatis, ut sunt
maiores xxv an. & tunc bene procedit vſucapio
& pſcri. ut l. fi. s. pe. s. cõia de leg. i. l. qñ heredi.
s. si pars. ff. de condi. & de. & probat hæc rone,
nã tales res possunt uendi. si oēs de familia cõ-
fenserunt uni alienatĩ, nõ prohibet alienatio. l.
quoties s. de fideic. & nihil proponitur. s. oñ-
bus. ff. de leg. 2. sed patiendo pſcribi, uidetur
consentire. l. alienationis. uer. in prin. ff. de uer.
fig. sed totus consensus cũ vſuca. reputatur for-
tior, qñ nuda vſucapio. ff. de serui. ut. p. l. inter te
& me & l. longe cum ibi not. ff. de diuerſ. tem-
por. pſcrip. & istam epinio. sequitur Bartol.

Barthol. Capoll.

in l. filiusfa §. diu. ante fi. ff. de leg. j. & Ioan. de Imol. in l. ubi l. ff. de vfuc. circa fi. dicit quod d. §. si pars. non facit: quia ibi erat inchoata præscriptio uiuente defu. ito. ut ibi not. in glo. nec etiam facit secundum eum d. §. penult. imo facit in oppositum: quia expresse dicit, quod non potest obici exceptio præscript. sed potest dici secundum eum in d. l. ubi lex. circa fi. quod illud quod ibi dicitur, non obstante præscript. debet intelligi quando legatum erat conditionale, vel in diem, secus quando erat purum. & ita ibi Cy. se intelligit in d. §. penult. quia tamen ista so. diuinat. pro concordia potest dici secundum Io. de Imo. in d. l. ubi lex. in fin. quod aut alienatio fit ignorante illo, ad quem res debet reuerti: & tunc procedit opi. Guil. hic. & Bar. in d. §. diu. ante fi. per tex. in d. §. pe. non cauillando. aut e. facta sciente illo, & tunc procedat indistincte d. cum Cy. in d. l. fi. §. penult. supra communia de le. Vel potes aliter dicere secundum Bal. hic. singu. lariter, quod aut res prohibita à testatore alienari, est alienata à persona prohibita, vel eius vicegerente, ut tutore, & non potest vfucapi vel præscribi: & ita loquitur hic. ratio: quia testator potest imponere legem ei, cui reliquit. l. an eo. supra de fideic. & l. j. supra communia de le. & si fuit alienata ab alia persona quam prohibita, vel eius vicegerente, & tunc potest ufucapi & præscribi: quia testator non potest legem successoribus suis imponere. facit l. alienam. cū ibi no. ff. de contrahen. empt. & ad hoc Bal. semper allegatur hic. & idem consuluit Paul. de Cast. in quodam suo consil. paruo. & idem tenet. Iac. de Alua. sequendo Bal. hic. in c. j. §. hoc quoque. in fi. in tit. de suc. seu. loquendo de feudo prohibito alienari. & ista fuit opin. Pe. & Cyn. in l. fi. in v. op. in fi. supra in quibus cau. inte. restit. non est ne. & ibi hoc etiam tenet Paul. de Cast. & in l. fi. §. sed quia. in penult. col. in vers. aduerte tamen ad vnum, in quo his diebus consului. supra commu. de leg. ubi optime declarat, ut dicitur infra in iij. casu princ. Et prædicta locū habent quando est prohibita alienatio à statuto, vel à contrahentibus, taliter quod impediretur domini translatio. iuxta no. per Cy. & Doct. in l. ea lege supra de condi. ob causam. & per Bar. & alios in l. qui absentis §. j. ff. de acquir. poss. & no. Bar. in d. l. ubi lex. Tercio casu principali, quando res est prohibita alienari expresse à lege & à testatore simul: & hoc est certum quod non potest vfucapi, ut est tex. & gloss. hic, quod intellige durante vtraque prohibiti. puta quia pupillus durat in pupillari ætate, sed si eliceretur maior xxv. anno, & sic esset perfectæ ætatis, quo casu cessaret prohi. legalis: & sic non esset duplex prohi. & remanemus in prohib. testatoris simplicis: quæ si non valeret, quia facta sine causa, vel alio modo, tunc posset præscribi, si vero valeret, tunc dicendum est ut dixi supra proxime, quando esset simplex prohi. testatoris, & si valeret vel non, quando prohibiti alienare fuissent effecti maiores. patet ex his quæ dixi supra in oppositionibus post notabilia. Quar-

to casu principali, quando res est prohib. alienari expresse à lege, & à testatore tacite, puta quando quis instituit unum hæredem, & grauauit idem de restituendo hereditatem, vel certam, rem alicui sub conditione, vel in diem incertam, aut certam, vel pure. iuxta l. fin. §. sed quarta. cum §. seq. supra communia de le. nam his casibus videtur dicendum, quod non possit præscribi, per text. in d. §. sed quia. Sed pro perfectiori doctrina debes subdistingue: aut loquimur de præscript. longi temporis x. vel xx. anno. aut de præscript. longis. temporis xxx. vel xl. anno. si loquimur de præscript. longi temporis, subdistingue, aut alienauit ille qui est prohibitus alienare vel expresse à testatore vel tacite, quia grauatus fuit de restituendo per fideic. & isto casu iterum subdistingue, aut ille q. alienauit, ignorabat fideicommiss. & similiter emptor: & tunc valeret alienatio propter iustam causam ignorantie vtriusque: sed venditor tenetur restituere pretium fideicommissario, ut est casus singul. in l. fi. §. ff. de leg. ij. & ibi hoc tenet Bar. & Bald. & idem tenet Angel. in l. fi. §. sed quia. supra communia de leg. & ibi Doct. & Angel. in l. Marcellus §. res quæ in fin. j. col. ff. ad Trebel. facit l. ij. ibi, cum sci ret. ff. in ius vocati ut eant. & ibi Ang. in fin. & idem tenet Bald. in d. l. fi. §. sed quia. & in aut. res quæ. in princ. supra communia de leg. & Bald. in c. fi. vasallus feudum alienauit. in tit. si de feud. sue. contro. qui hoc intelligit esse verum, quando alienans, tempore quo alienauit, poterat alienare. declara tu, puta quia pendebat conditio fideicommissi, & sic tempore quo alienans habebat ius, quia erat dominus: secus si post existentem conditio. alienasset, vel quando fideicommiss. erat purum, quia tunc non haberet ius vendendi, ex quo non erat dominus, ut probatur in d. l. fin. §. sed quia. & in §. sequen. & hoc procedit in fideicommiss. singulari: sed in fideicommiss. vniuersali etiam puro videtur idem dicendum: quod est quando est fideicommiss. particulare sub conditio. ante tamen restitutionem fideicommiss. vniuersalis: ex quo ante restitutionem non transiit dominium in fideicommissarium, ut habetur in l. restituta. in princip. ff. ad Trebel. & per gloss. & Doct. in d. l. fin. in §. fin. autem auaritiæ. in fin. supra communia de leg. & sic he res grauatus de restituendo, habet ius in re, quæ est dominus interim ante restitutionem, ut habetur per Paul. de Cast. in l. plane. la ij. §. j. ff. de leg. j. Et quod dixi valere venditionem propter iustam ignorantiam contrahentium, intellige quando illa ignorantia trahit originem à facto testatoris, puta propter codicillos suos. & ita loquitur d. l. fi. §. ff. de leg. ij. secundum Bal. ibi. & idem vult Bald. in d. l. fin. §. sed quia. & in aut. res quæ. in princ. supra commu. de le. Item intellige illud esse verum de iusta ignorantia, quæ grauatus alienans est soluendo, quia potest pretium fideicommiss. restituere, aliàs secus. ut singulariter no. Paul. de Cast. in d. l. plane. la ij. §. j. de leg. j. & in consil. suo x. quod inc. in Christi no-

mir

mine, clarum est in iure per l. §. j. & per l. fin. ff. de eo per quem factum est cum fin. Siquitur sit alienatio a prohibito alienari tacite, in casu quo valeat alienatio, si cum fin. ea quæ dicitur supra frustra queritur de usucapione. Itequitur. §. Iana ff. de vius apio sed in casu quo non valet alienatio, tunc res ipsa alienata non potest usucapi vel prescribi longo tempore. & ita loquitur d. §. sed quia & est ratio quia si alienatio fuit nulla, ex quo fuit facta contra prohibitionem legis vel testatoris, & sic ut fuit nullus: & id eo cum in præscriptio longi temporis requiratur nullus titulus infra de vius. pro heredo. & l. diuturna infra de præscriptio longi temporis. & l. j. infra de usucapione & dicitur habetur pro non in qua nullus sequitur, quod præscriptio longi temporis currere non potest nisi interveniat iustus error, qui habetur pro quo puta quia pater alienabat rem esse suam & filius putativus sufficit ad præscriptio longi temporis non per. Bart. & alios in l. Celius ff. de vius. & in l. nullus supra de rei ven. & ita vult Pau. de Ca. in alia materia in aut. nisi tricenale supra de bon. mater. & in l. quædam que supra de bona qua lib. Aut alienavit penitus extraneus, qui non continetur sub prohibitione, qui forte rem tenebat ut suam, & ut suam alienavit non nomine gravat, sed suo proprio nomine & tunc valet venditio, sicut valet de qualibet re aliena in præscriptio quibus venditoris licet in alienatione contrahere. empt. & sic ex ea trahitur ut alius habens ad usucapionem vel præscriptio contra verum dominum cuius res est vel contra filium qui agere potest post euentum condempnatus, vel quando fidei commissum esse potuit, vel in diem certam de hoc videtur tenere Bald. hic, ut dixi supra in secundo casu printed. ad huc refert Pajol. de Ca. in d. l. fin. §. sed quia. in pe. coll. supra communi de lega. qui dicit quod istud dictum Bald. allegatur per quemdam consilium in causa in qua illis diebus consilium de quo crassius supra mentionem facit sed aduocatus dicebat istud dictum Bald. non esse verum, quia Bald. loquebatur sine lege ipse vero dominus dixit quod istud dictum Bald. fuit dictum originale Petri & Cyn. in l. fin. in v. opin. in l. supra in quibus in iure præscriptio est necesse qui dicunt quod quando prohibitio alienationis est in personam, & queritur an res prohibita alienari si alienetur, possit usucapi, vel præscribi longo tempore, debet distinguere, aut alienatio fuit facta a prohibito a lege vel a testatore, & tunc non potest usucapi vel prescribi, quia est ipso iure nulla intelligenda secundum ea quæ supra dixi aut per personam non prohibitam, & tunc poterit usucapi vel prescribi, quia validus est titulus, cum non sit facta alienatio contra prohibitionem, & ita debet in præscriptio. §. sed quia supra communi de lega. Et ista usucapio vel præscriptio longi temporis incipit currere ab eo tempore, quo potuit agere illa contra quem præscribitur, & non a die quo illa non valet agere de iure non currit præscriptio. l. j. in fin. infra de annali excep. & ibi de hoc ple-

nisi me dicam & id eo ego dico, quod si prohibitio fuit facta expresse a testatore, qui tunc alienatio facta contra prohibitionem ex, res a testatore, est ipso iure nulla incontinenti, vel l. cum pater. §. libertis. & ibi glo. ff. de leg. ij. & ibi Doct. & no. Doct. & maxime Pau. de Cast. in d. §. sed quia. sequitur quod incontinenti a die alienationis potuit retrahere venditionem: licet a hoc non venerit casus seu conditio fidei commissi & per consequens ab illo die quo potuit agere, incipit currere usucapio & præscriptio longi temporis secundum Pau. de Cast. in d. §. sed quia qui hoc in effectu sentit, quod est notabile, sed si prohibitio alienationis non fuit expresse a testatore, sed tacite facta, puta quia gravavit heredem ad restituenda hereditate vel reuxta d. §. sed quia. & tunc distingue, aut gravavit pure, vel in diem certam. & idem per d. §. sed quia. in prin. aut gravavit sub conditione, vel in diem incertam: & tunc aut alienatio fuit facta post euentum conditionis vel diei, & idem, eadem ratione, aut fuit facta pendente conditione vel die incerta, & tunc quia secundum veram opinionem illa alienatio interim valet, donec eveniat euentus conditionis vel diei incertæ ut not. glo. in d. §. sed quia. licet glo. dicat contrarium in l. secundo legato. §. ff. de leg. j. & male secundum Doct. ibi, & in d. §. sed quia. & tunc quia subsecutus non potuit agere pendente conditione vel die incerta, ut d. §. sed quia. non incipit currere præscriptio longi temporis vel usucapio. & ita loquitur d. §. sed quia. in ver. fin. autem avarit. Aut loquitur de præscriptio longissimi temporis xxx. vel xl. annorum. & tunc etiam si alienatur per personam prohibitionem alienari expresse vel tacite, si ne dubio valeat alienatio, licet infra de præscriptio xxx. annorum, secundum Pau. de Cast. in d. l. §. sed quia supra communi de lega. & in l. quæcumque supra de bona qua lib. & in aut. nisi tricenale supra de bon. mater. & est ratio, quia in præscriptio longissimi temporis non requiritur aliquis titulus & habetur in l. cum no. tituli. & in l. si quis emptoris titulo. infra de præscriptio xxx. annorum intellige tamen nisi esset pupillus contra quem quis vellet præscribere, quia pupillari acti non currit præscriptio, sicut in l. co. tit. de quo plene dicam in l. fin. infra eod. Item intellige quod ista præscriptio xxx. vel xl. annorum incipit currere ab eo tempore, quo potuit de iure agere ille contra quem præscribitur, quia ut supra dixi, non valet agere de iure non currit præscriptio l. j. in fin. infra de ann. excep. secundum quod ibi dicam. & ita vult Pau. de Cast. in d. autem nisi tricenale.

41. Sed circa istam potentiam agere potest in iure uno non dubium. tu scis quod dum filius fam. est in potestate patris, contra eum non currit præscriptio. l. j. in fin. supra de bon. mater. & l. j. in fin. infra de annali excep. Modo penamus quod si iusfa. habebat aliquas res in quibus pater non habebat usufructum: & pro quibus non poterat filius agere absque consensu pa-

R 3 tris:

tristat est gloss. not. in l. iij § filio. ff. commo & not. Doctor. in l. si § necessitatem. supra de bo-
nis que h. & Nico. de Neap. in l. si viusfructus.
§. si tra. ff. quando dies viusfruct. leg. ced. Quæ-
ritur nūquid eo casu currat ipse filio præscriptio,
dum est in potestate patris. Ray. de Foroli. in l.
quid ergo. §. viusfructus ff. de contra. iud. tut. dice-
bat per illum text. quod ipse requisivit patrem
quod. I. daret sibi præstare auctoritatem in iudi-
cio, & non potuit obtinere, & tunc debet execu-
tari quod non currat præscriptio contra eum;
aut non petiit, & tunc non currit. argu. d. §. vius-
fructus. & in aut. de æquali do. §. illud. unde iumi-
tur aut. quod locum. supra de colla. Sed Nic. de
Neap. in d. §. viusfructus. dicit quod hoc non proce-
dit: quia filius potest petere, & pater compelli-
tur ad præstandam auctoritatem, ut habetur su-
pra de bonis que lib. in d. §. necessitatem. quod
non potest facere tutor. d. §. viusfructus. quia nō po-
test compellere patrem. Hinc est secundum
eum quod Marti. fili. indistincte tenet, quod in
eo casu præscriptio contra filium currat. arg. ff.
ex quibus cau. maio. l. air prætor. §. j. Sed si pater
alienavit bona filii in quibus habet viusfructum,
filius donec est in potestate patris nō
posset convenire nec agere contra emptorē ad
retractandū alienationem, quia sicut non posset
agere contra patrem directo, l. is nullus. ff. de iu-
di. ita nec per indirectum, volendo retractare
alienationem per patrem factam, ut not. Bar. in
l. si constituit. in princip. in x. q. secunda partis
prin. supra de fo. ma. & ibi per Doctor. & Paul. de
Cast. in l. filiosfam. §. penul. que incipit, cū pa-
ter. ff. de leg. j. Sed post etus mortem bene ad-
mitteretur, si nō esset heres patris, alias si esset
patris, obstatet ei exceptio. ¶ Quem de eme.
tenet actio, eundem agentem repellit exceptio
l. vendicantem. ff. de eme. & illa alia exceptio,
ex qua persona quis lucrum sequitur, si factum
improbare nō potest. ff. de iur. qua. per. l. i. de re-
gul. iur. secundum Paul. de Cast. in d. §. cum pa-
ter. nisi esset heres cum beneficio inventarii,
per l. si cum ibi nō. supra de iure deli. & per no.
in l. debitori. supra de pac. & in c. i. t. an agna.
vel filius repu. habetur in usu. Item admi-
teretur etiam filius ad agendum uno patre, si
esset inops, ut est gl. not. in l. i. §. quod si in pa-
tris. in verbo iuris. & ibi Bar. & alii. ff. sol matr.
& sicut inciperet currere præscriptio etiā lon-
gi temporis. argu. l. in rebus. §. omnis. cum ibi
not. ff. de iure dor. & similiter etiam curreret in
omnibus aliis casibus in quibus filius posset agere.
& prædicta procedunt, etiam si esset statutū
quod omnibus currat præscriptio, qui nō age-
runt infra x. annos, quia tunc filiosfam. non cur-
teret præscriptio, quia illa regula, quod impedi-
to agere de iure non currit præscriptio, est re-
43 gula naturalis. ¶ quia ubi non est negligencia,
ibi non debet esse pœna, & ideo locum ha-
bet etiam in statutis secundum Bal. notabiliter
44 in aut. nisi tricennale. supra de bo. mar. ¶ Sed
dubitari potest de uno, pone quod pater aliena-
vit vel reliquit alteri bona filia, vel que debe-

bantur filio per ius fideicommissi ipsa filia præ-
sente & non contra licentia, nam quod propter
hoc filia videatur consentire. Bar. form. at illam
q. in l. j. in vlt. col. in prin. supra de bo. mater. &
tenet q. non, quia silentiū propter patris reue-
rentiam interveniens, potius reputatur contra
dictio, q. consensus, & dicit q. de hoc est gl. ord.
& sing. in l. i. §. que habent. ff. de quatuor rerum
act. non datur. & allegat gl. concor. in l. filius.
§. inuitus. in glo. in fi. in verbo probetur. ibi. &
in eo qui erubescit. ff. de procu. facit l. pen. ff. de
45 furris. ¶ postea incertius etiā dubitari, q. si fi-
lius vel filia cuius pater bona alienavit, sciuit
illā alienationē factā, vel ē forte fuit præsens,
& nihil dixit, an debeat saltem denunciare em-
ptori ne emat, ad hoc ut constituat eum saltem
in mala fide, vel ut habeat causam desistendi à
contractu, & si non fecit filius dictam pronun-
tiationem, sibi præiudicat. & videtur dicendum
q. non, nam si propter reverentiam patris non
fecit, excusatur per ea que dixi in præcedenti q.
sed si esset filius qui verisimiliter non haberet
hōi reverentiam, an teneatur renuntiare em-
ptori, ut non emat, quia res est sua vel sibi de bi-
ta, & credo quod non, ex quo sciebat ius suum
vbique durare, per no. in l. rem alienā. ff. de pign.
act. nisi participasset fraudē cum patre, ignorā-
te emptore. arg. §. si quis in fraudem. cū ibi
no. in ff. de act. & ar. l. air prætor. §. si quis parti-
iceps. & in toto t. ff. de his qui in frau. cre. Vlti-
mo, quia dictū est §. leg. p. s. i. q. pater non pōt
alienare, maxime cū esset in præiudicium filii
substituti bona substituta relictioni p. sub-
stitutionē, adverte quia illud habet locū in sub-
stitutione fideicommissaria, & non in substit. pu-
pillari seu directā, per l. i. §. sed nonnullos. ff. de
tut. rati. distr. & per l. qui filius. ff. ubi pupill. edu-
cari debeat. & l. quod pupillus. ff. de acq. her. &
si pater poterit alienare in præiudicium substituti
pupillaris. & eleganter no. Bald. in l. sed si in
conditione. §. servus alienus. ff. de hered. insti-
tut. quod dicit esse menti tenendum, quia est nota-
bile. & idem tenet Angel. in l. Marcellus. §. res
que ff. ad Treb. & Pau. de Caltr. in aut. res que.
in prin. supra communia de leg. qui intelligit
hoc, quando alienatio fit cum solennitate debi-
ta, & subsistente instā causa, ut in dictis iuribus,
nec pupillaris substitutus adveniente conditio-
ne substitutionis, poterit revocare tanquā fac-
tam de bonis substitutis substitutioni. Quod ego
limito singulariter esse verum, ubi substitutus
esset facta directā & per fideicommissum simul,
puta quia fuit facta substitutio per hæc verba,
substituit vulgariter & pupillariter, & per fidei-
commissum, sicuti sepius sine fit, quia tunc erat
in electione substituti venire per pupillare, vel
per fideicommissariam substitutionem, ut sin-
gulariter not. Bar. in l. reculare. §. Titius per il-
lum tex. ff. ad Treb. & per Bart. in l. centurio. in
iij. q. prin. in prin. ff. de vulg. & pupul. & in l.
Titio. in prin. ff. de usu. leg. & in l. si quis servus.
ff. de manu. test. & idem tenet Bald. & Ang. in l.
præcibus. supra de impu. & ali. sub. ii. & Angel.
in l.

in l. si supra de collic. & ibi per Bald in 3. colu. ver. ex predictis apparet, & habetur per Bal. in l. si supra de Treb. & in l. nec is. §. in si. ff. de ac. q. h. re. ff. de qd. no. Bar. in sing. in 6. co. in p. si si ter. pe. Cui ergo substituitur? habeat electionem ex qua substitutione velit succedere, si eligat substitutionem si tunc. & per illa velit succedere non valet, aliter in sui prejudicium: scilicet si venit p. pupillat. & sic propter hoc potest cognoscere una voluntate dicti electionis tibi concessit: sed forte potest dicere q. aut pater alienavit qui fecit substitutionem & potest cum effectu alienare: sicut potest filii substitutionem revocare aut alienare tutor pupilli: & tunc procedat quod dixi: ut possit substitutionem eligendo viam subeivocantem revocare dictam alienationem quod singulariter tene metur quia Doct. hoc non declarant.

S V M M A R I V M.

- 1 Partus ancille conceptus, & penes bona fidei possesorem eductus, an furtivus sit, cum mater iurista existat.
- 2 Mem quicquid est, amplius meum fieri non potest.
- 3 Usucapionem partus an & quomodo mala fides impedire habeat.

SI mater Partus ancille furtivus conceptus & eductus apud bona fidei possessoris, usucapitur per eundem h. d. §. Non q. partus ancille conceptus & eductus penes lumen dei possessoris: licet mater sit furtiva, tamen ipse non est furtivus: ideo p. de usucap. titu. & bona fide: quod sic dicta, si Titius furtivus mihi ancillam quae non erat praegrans, inde eam eduxit tibi bona fide ementi & credenti ancillam esse ven. h. d. deinde penes te concepit & peperit, & elapso termino uolo petere partum: certum est enim ancillam me petere potest: quia cum esset furtiva & sic affecta vicio reali, non potuisti usucapere ancillam, ut hic. & Lancille supra de fur. cōiun. q. 5. furtivus, in st. de vfu. sed dubium erat de partu. & respondet imperator, quod ego qui sum dominus ancille, non possum petere partum, si tenuisti ipsum legitimo tpe, scilicet triennio, v. l. §. infra de vfu. transfo. & cum ti. & bona fide ut ibi, quia partus non est furtivus, postquam non fuit conceptus penes te, & sic potuisti usucapere. Sed contra hoc opp. & videtur, quod usucapio non fuerit necessaria: quia si eras bona fidei possessor, fueras furtivus fructus statim. l. bona fidei in si. ff. de acqui. re. do. & l. in pecudum in prim. ff. de vfu. sed ille qui est dominus, ulterius usucapere non potest. l. sequitur. §. lana ff. de vfu.

2 Quia quod meum est, amplius meum effici non potest, in si. de act. §. sic itaque & c. inter dilectos. circa fin. extra de fide iust. so. verum est quod bona fidei possessor facit fructus suos incontinenti, ut dictis iuribus, sed partus ancillae non dicitur fructus ancillae, nec esse in fructu propter mobilitatem hominis: absurdum enim videbatur hominem in fructu esse, cum omnes

fructus rerum natura hominum gratia comparantur d. l. in pecudum, in si. & ist. de re. iur. §. in pecudum licet partus pecoris dicitur fructus, ut ibi, & sic cum partus non sit fructus, & propterea non efficitur incontinenti bona fidei possessoris, sicut afficeretur partus pecudum propter bonam fidem potest tamen etiam per vius capionem cum te & bona fide, ut hic. & sic se de fentere ab illo qui est dominus ancillae, si ipse bona fidei possessor possideat praeiudicium in re dum dicitur, quoniam partus dicitur, si non possideat, sed alius, poterit completa usucapio de care; & si usucapio non est completa, poterit partum petere per Publicianam, ut l. si ego §. partus ff. de Publi. & hoc vult glo. hic secunda: sed si erat praegrans tempore furti facti: tunc partus est furtivus, sicut ipsa mater: quia erat antequam partus nasceretur partus matris, vel pars viscerum matris, ut licet in l. §. si mulier ff. de u. n. spic. & habetur per gl. de consec. dist. 1. c. ecclesiam in qua & idem, si concepit penes furem, si autem ancilla concepit penes bona fidei possessoris a principio, & postea ad ipsum pervenit notitia, quod ipsa ancilla mater erat furtiva: an & quando possit usucapere partus: vide rex. glo. & Doct. in l. si ancillam ff. pro suo. Sed iterum opp. & videtur quod usucapio in partu locum habere non possit, ex quo in partu non habetur tit. ut l. si praegrans & l. vac. ff. de u. n. & vide glo. in si. in Lancille. supra de fur. & glo. in l. si quid ex Panghila ff. de leg. a quia sine titu. non currit usucapio. l. j. hoc tantummodo intra de vfu. cap. rati. ff. de sol. secundo Old & Bald. in Lancille. supra de fur. aut mulier erat praegrans tempore venditionis & tunc in eo habetur tit. coactitius: quia est pars viscerum matris, ut dixit: erat vacua, id est non praegrans: & tunc in ea non habetur tit. si n. gulari, sed universalis pro suo. unde ex hoc sequitur ratio: quia superueniens mala fides interrumpe usucapionem, contra d. §. hoc tantummodo. sed Ange. in d. Lancille. in si. quantum ad hoc ultimum, dicit hoc non esse verum: quia sic interpellatione non operatur debilitas tituli, etiam si non superveniret scientia rei alienae ita quod non furtivus interpellaretur usucapere, quod est falsum, quia requiritur scientia rei alienae & furtivus. l. iusto §. & si possessionis. ff. de vfu. & l. si ancillam. ff. pro suo. unde alia ratio est secundum eum, quare interpellatur usucapere, quia est partus rei furtivae: & sic in odium furtivitatis est interdictum, quia est vitium reale: & ideo speciale est in eo. & idem dicas in omni alio vicio reali, quo res est affecta: ut voluit etiam Bar. in d. Lancille. ad fi. Et per praedicta apparet una limitatio notabilis ad d. l. j. §. hoc tantummodo, cum glo. in verbo, scientia infra de vfu. transfo. ubi habetur q. superueniens mala fides non habet interrumpe usucapionem; In glo. in verbo, Potuisti ibi, tunc n. debet dominum, si potest certiora re. no. effectum mirabile huius certior rationis: quia impedit interrumpe usucapionem: ut l. si ancillam. ff. pro suo.

R 4 suo.

fuo allegat hic in gl. secundum Bart. a l. non
solus. & morte. ff. de no. op. non. & de huius
de contrah. non inde l. j. §. si maritus. ff. de lib.
agim. & in l. i. in qua l. i. §. exercitu ff. loca.
quæ ad de ea quæ dixi in l. precedenti, in pe-
nul. quæ veniunt, possit etiam vltimus dubitari.
3. I. e. ex illa gl. not. quod malafides superue-
nientis impedit usufructum patris, nisi fiat cer-
rioratio: & sic non videtur suspicienda bonafi-
des a principio tantum de quo statim dixi an-
te gl. & habetur per Bar. in d. l. ancillam. & per
gl. & Doct. in d. l. ancillæ. & per gl. in l. unica in
verbis, sciencia, & ibi deam infra de usufructu
for. in ea gl. ibi, l. si amittit. dic secundum Raph.
quod illa lex loquitur quando sententia superue-
nit post edictum partium & ceptum usufructu. ubi
autem ante partium edictum superuenit scientia,
tunc impeditur usufructus: ut l. sequitur. §. si
antequam cum §. de. ff. de vi. & sic gl. nostra
non videtur bene dicere habetur per glo. &
Doct. in d. l. ancillæ. In eo glo. ibi. Vendicat ista
glo. ut supra dixi in op. In ea glo. in fin. dic ple-
ne de ista materia, ut habetur per glo. & Doct.
in d. l. ancillæ, supra de furtis. & per gl. & Doct.
in l. si ego. §. per us. ff. de publi.

S V M M A R I V M.

1. Contractum nemo impugnare potest, si ipse contra-
ctui consentiat.
2. In probare uolens quid approbavit, non auditur.
3. Consentiat si quispiam, sua iura perdit.
4. Ad ius suas remittitibus reg. cessus dandus non
est.
5. Ratisficare quo casu quis potest quod suo nomine ge-
stum non est.
6. Usurapi rei possit, sciencia & bonafides requiri-
tur.
7. Audientia quibus in casibus agendis denegatur.
8. Statutum vel lex ualeat, si dispensat per hæc verba,
scilicet quod quis non dicitur audiri, vel quod de-
beat a iudice derogari.
9. Exceptio precepti uni quo casu litis ingressum im-
pedire habeat.
10. Exceptio metus & contraria sub conditione
an simul quo proponere possit.
11. Actiones duæ contrarie, an eodem libello simul in-
tentari possint.
12. Mulier in l. cello sibi satidari petere potest & ad
dicere, & si per contumaciam recusauerit, statim
condemnetur.
13. Causa nullatenus & in integrum restitutioni con-
ditionaliter, & sub disjunctioe cumulari pos-
sunt.
14. Minori duo rem edia simul competere possunt, scilicet
appellatui, & in integrum restitutionis.
15. Libellus conditionalis quibus in casibus procedere
possit.
16. Libellus an procedat si in eo dicatur, Habeo de iure
communis, & si hoc non esset, Habeo ex priuilegio.
17. Libellus an procedat si in eo dixerit quispiam se

- esse exemptum, & in quantum exemptus non sit
dixerit se precepisse.
18. Libellus an ualeat, si in eo dicatur, Peto me a iura-
mento absolutum, & me absolutum, peto contra iura-
mentum rescindi.
19. Libellus iste an procedat, peto contra usufructum
me absolutum a iuramento, ei me absolutum contra eam
procedi, & eundem ad usufructum restitutionem
condemnari.
20. Hæc d. tati petitione, uel rei uendicatione ad rei
restitutionem eo ipso quod quis agi. petere, uide-
tur ipsam esse hæc edem uel dominium.
21. Libellus an procedat si aliquis in eo contractus re-
stitutionem petat, & postea in integram restitu-
tionem.
22. Exceptiones plures quando simul & semel propo-
nuntur contra personam actoris, & contra libel-
lum & contra iudicem, exceptio contra iudi-
cem primo posita intelligitur, & cetera sub con-
ditione.
23. Testamenti ordinatio licet in feudis non ualeat, ua-
let tamen domino consentiente.
24. Contractum de re sua si dominus ratum habeat, ex
quo ei sua dominium perdit, an precium a uen-
dicare petere possit.
25. Ad uocatus licet aliquis interueniat in causa rei
uendicationis rei sua pro uno, & sic consentiat quod
illud pro illa re agat ut conueniat, attamen si il-
la rei sua sit, ius in illa re non perdit.
26. Vassallo alienanti quandocumque dominus consen-
tiat circa utile uassalli dominum, ei consentire ui-
detur.
27. Prescriptio dominium non absorbet.
28. Fidei iudex ex iuris errore inducitur.
29. Error iuris & facti an & quando usufructum im-
pedire habeat.
30. Fidei nobilis dictum iustissimam credulitatem in-
ducit.
31. Titulus putativus quandoque habetur ab uno, &
pessio ab alio, uel a seipso, & tunc an usufructus
possit.
32. Titulo qui erraverit, nunquid sit inhabilis ad ha-
bendum dominium ex uero titulo, ut in cello
fuit in bonis patenti.
33. Causæ duæ quando circa idem concurrunt, quoru
una nocet, altera prodest, an illa qua nocet, in-
spicienda sit. & num. 34.
35. Causæ duæ si sint, quarum una in dubio impedit,
alia non, pro causa impediende interpretari de-
bemus.
36. Qualitates duæ quando in unius persona concur-
runt, & unius respectu negativa est & prohibi-
tiva, & alterius respectu est affirmativa, qua
qualitas inspicienda sit.
37. Causa quæcumque etiam iniusta a dolo excusat.
38. Possederit si quispiam per annos triginta rem meam
errantio in iure, & credendo rem esse suam,
eam etiam de iure canonico præscribit, licet
dicatur malafides possessionem non præscribere.
39. Possederit si quispiam rem 30. annis, in bona fide
esse præsumitur.

40 *Bona fides tempore contraſus et tempore tradi-
tioni requiritur, ad hoc ut vſucapio procedat,
ſecus in ceteris contraſibus.*

VENDITIONI. Conſentienti cōtra-
ſui, non impugnatur eundem, & emens bona
fide, rem ſibi traditam vſucapit. l. d. vel ſic,
Emptor rei alitaz poteſt ſe defendere aduerſus
dominum vendicantē, ſi probat qd dominus cō-
ſenſit venditioni, vel etiā ſi hoc non probat, ſi
tamen vſucapit ei. & bona fide, nſi res ſit atte-
ſta vicio reali, ita quod non poterit vſucape-
re. l. d. ¶ Not. primo quod nemo poteſt impu-
gnare contraſum qui conſenſit eidem, & ſic
quod ſemel quis approbavit, amplius improba-
re non poteſt. concor. l. Pompo. ſcribit ſi nego-
tium. ff. de neg. geſt. & l. diſpenſatorem. ff. de ſo-
lu. & cōcor. etiam d. q. j. dilecti. l. ni. & c. quem
admodum. extra de iure in. & c. quod ſemel pla-
cuit. de reg. iur. in 6. ¶ Ex quo no aliud, quod
volens approbare, quod approbavit, non audir-
tur. quod intellige ſecundum A. i. g. ſi excipia-
tur. l. j. §. quanquam. ff. ad Treb. & hoc not. pro
bannitis ſecundum eum, qui ex forma ſtatuti
non debent audiri. nā ſemper intelligitur, dum
modo apponatur aperte, per d. §. quanquam. &
& hoc tenet lo. And. in c. ſtatutum. in ſi. princ.
in glo. in verbo. nec audiantur. de reſcrip. in 6.
Vbi decidit, quod licet cauſa non debeat audiri
niſi certo loco, ſi tamen non excipitur, tenet
proceſſus, vt dicitur, etiā plenius infra in pſo.
not. ¶ Et ex his no. etiā n aliud, quod ille qui
conſenſit, ſua ſura perdit. l. cum quidam. §. de
admi. tur. & l. ſi conſentire & ibi hoc not. Bal.
§. de dona. ante nup. ¶ Et remittentibus aſſo-
nes ſuas, non eſt regressus dādas. quereitur. §.
ſi venditor. ff. de ad. l. e. l. c. & l. j. ſup. de iur.
& ſal. ga. ¶ No ſecundo principaliter cauſum
in quo quis ratificat id, quod non eſt ſuo nomi-
ne geſtum, quod eſt verum ſecundum Ange. in
ſui preiudicium, vt hic ſcilicet non quo ad aſſo-
nem ſibi quopidam regulariter, licet hoc ſal-
tarit quandoq; vt plene habetur in c. ratum. de
reg. iur. in vi. & in l. ſi pupilli. §. ſi ego. ff. de ne-
go. geſt. ¶ No. tertio qd titulus & bona fides
debet intervenire, vt res poſſit vſucap. concor.
l. nullo. ſup. de rei vend. & l. j. infra de vſuca.
transitor. & l. dicemus. & habetur plene per gl.
7 & Doc. in c. diligenti. extra de preſcri. ¶ No.
quarto ibi. Non audiat. vnum cauſum, in quo
audientia denegatur aſſenti, ſi quis vult ve-
nire cōtra contraſum, quem ſemel approbavit.
Vide aliū vſum in l. j. & ibi vel vltius litigan-
tē audierit. ſup. de leg. Item aliū cauſum in l.
ſed & ſi per prætorē §. hęc quoq; de arbi. de-
negavit aſſonem. ff. ex quibus cau. mar. Item
aliū in l. j. §. ſed & ſi is. ibi. prætor ei aſſonē
denegare debet. ff. de ope. no. nunc. Item aliū
in c. ſtatutum. in ſi. princ. ibi nec audiantur. de
reſcrip. in vi. & ibi lo. And. in nouella. Item
aliū in c. ſuper eo. de hęc. lib. vi. Item ſunt
aliq. plures cauſus, in quib. audientia denegatur,
de quib. habetur per glo. ord. xxij. diſt. c. j. in

verbo. aud. d. i. & habetur per Doc. in d. §. ſed &
& ſi is. vnde dicit hic Aug. ex hoc tex. ¶ qd va-
let lex vel ſtatutum diſponens per hęc verba
quod iſi quis non debet audiri, vt qd debeat au-
dientia denegari. ad quod vide glo. & ibi Bal. l.
in cap. j. §. parro. in tri. qualiter olim ſui pote-
rat. ſecus ſi lex vel ſtatutum qd iuſtitia denega-
tur, quia directē opponit contra ius Dei, & cō-
tra ius naturale & humanū, diſponentia vnicui
que iuſtitia. in iſtituti. ſecundum Inno. in c.
que in eccleſiari. extra de cōſtit. ¶ No. quinto
ex eode. n. t. x. ibi. non audiantur. cōſum. in
fine, qd hic videt cauſus, p. exceptio præſcriptio-
nis impediens ingreſſum. de quo hic p. Albe.
de Ro. & per Bar. plene, & ſingulariter in l. ſin.
ff. pro ſuo & per Bar. & Doſt. in l. emptor. in-
fra de præſcrip. longi temporis. & ibi plene di-
cemus. & propterea dicit hic Aug. p. ex quo au-
dientia denegatur, impeditur litis ingreſſus,
proceſſus tamen tenet ſi non opponatur excep-
tio, vt dixi ſup. in primo no. idem ſi lex vel
ſtatutum dicit, actio vel petitio non deat, vel
aſſonem nō dādo, quia intelligitur ſi opponi-
tur, vt eſt rex. & ibi hoc no. Bar. in l. j. ff. ad Ma-
ced. & Bar. in l. j. ad Vell. & Bar. l. nā & poſtea.
ſi de iurem. & habetur plene per Bar. & Doſt.
in l. j. §. ad Treb. & maxime per lo. de ſum. q.
ponit quid in civilibus & quid in criminalib.
10 ¶ No. ſexto ibi, ſed lex hoc quem poſſit plu-
res & diuerſas & contrarias exceptiones ſi nul-
lub conditione proponere, puta dico te nō au-
dientiam, quia conſenſiſti venditori mihi tra-
dere, & poſtea quod non conſenſiſti, ego vſuce-
pi. & hoc vult ceterum gl. in nemo prohibetur
ff. de excep. nō gl. ponit exemplū, vt ſi quis di-
cat ſe ſoluſſe, & in quantum non appareat ſe
ſoluſſe, dicit ſe eum præſcri. vt probatur in l.
ſi is e. et. & in l. nemo ex his. in prim. in c. char-
ta in ſi de reg. iur. & in c. nullus pluribus. & ibi
per gl. & Dyn. de reg. lib. vi. & hoc procedit in
11 excep. etiam contrariis, vt dixi. ¶ Sed quid de
aſſenti poſſint intencari ſimul, & ſic an du-
plex iudicium poſſit ſimul ſub cōditione in co-
dem libello proponi, puta ſi dico teſtamentum
nullum, & ſic quod eſt inofficioſum, & peto re-
ſcind. dic qd ſic: vt habetur in l. qui de inoffi-
cino in gl. magna in ſi. & ibi per Doſt. ff. de in-
offi. teſta. & eſt gl. in l. in prim. in gl. magna,
circa medium. ff. de aſt. emp. & gl. in l. cōductio-
res. ſup. de locati. & in l. nō ab re. infra vnde ut.
& in l. j. ſicem ſi in factis. ff. de ver. obli. & eſt
gl. in c. audius. in verbo cōplera præſcriptio. in
ſi & ibi Doſt. extra de præſcri. & gl. xxii. diſt.
quāquā. & in d. c. nulli plurib. in quib. gl. ponū-
tur varia exempla. & eſt gl. in c. Ray. in prim. in
verbo, veniret. extra de teſt. quæ dicit qd valet
iſte libellus, peto ratiōē, & ſi contradixerit mi-
hi, peto pœnam. & idem vult Bal. in l. ſi pœna
quo pœnam. in ſi. infra de pœn. qui dicit qd li-
bellus in d. l. poteſt ita apertissime formari, pe-
to quod principaliter promiſiſti, & ſi non ſolu-
iſ, peto pœnam, in qua pœna peto te ſenten-
tialiter condemnari. argu. gloſſ. in d. §. item ſi

in facto. & idem etiam vult Bald. in l. j. in pe.
 colum. verfi. deinde quæritur, infra de sent. quæ
 pro eo quod intereft. vbi dicit quod procedit
 ille libellus, peto fundum mihi venditum tra-
 di, & si non traditur, peto interefse, quia ista nō
 est propria alternatiua, sed est quidam modus
 subiunctive agendi, allegat nō. per glot. in d. §.
 item si in facto. & in l. j. in prim. ff. de ac. emp.
 & idem vult Bart. in simili, in l. si constante. §.
 12 quoriet. in fin. ff. sol. mar. vbi dicit quod mu-
 lier potest petere in libello sibi satisfare, & ad-
 dicere in libello, & si per contumaciam recusa
 uerit, statim condemnatur. ar. d. l. non ab re. &
 d. l. conductores. idem tenet Lud. de Ro. in d. §.
 13 quoriet. in x. col. in prim. Item causa nullita-
 tis & rest. in iure. posset conditionaliter & sub
 distinctione cumulari, puta minor dicit contra-
 ctum nullum, & si tenet, petit restitui. in integ.
 quia fuit laesus, vt in c. constitutus. de in integ. re-
 sti. & in c. sciscitata. eo. ti. & nō. Inno. in d. c. au-
 ditis. de præscr. & Ant. de Bu. quem omnino vi-
 de in ca. cum olim. in 3. col. extra de priuile. &
 idem tenet Bal. secundum Old. in l. cum filius.
 14 §. variis. in ff. de lega. 2. Item minori pos-
 sunt in fin. ul. competere duo remedia, scilicet
 appellationis & rest. in integ. vt nō. in l. præses.
 ff. de minu. vt dicunt domini de Rota in deci.
 15 sua. 197 in antiquis. Item videtur quod pro-
 cedat iste libellus conditionaliter, peto me re-
 stitui ad tempus, & cum resti. facta ex nunc, p
 ur ex tunc peto me dominum declarari, & rem
 mihi restitui de quo tamē dic vt plene per Bal.
 in l. quod tempore. in 2. q. C. de resti. mili. & ibi
 per Docto. & habetur plene per Ange. de Are.
 inst. de ad. in §. rursus. in verfi. quærit Bal. in d.
 l. quod tempore. & habetur etiam per Pau. de
 Ca. in l. 3. in 2. opp. infra de re iud. Item potest
 intentari libellus hoc modo sub conditione, vi-
 delicet, dico testamentum falsum, vel nullum,
 & si reperiatur verum, dico ipsum inofficiosum
 vt habetur in d. l. qui de inofficioso. & supra. di-
 xi. sicut potest quis dicere sententiam nullam,
 & si qua est iniusta, & ideo appellat vel petit
 resti. in integ. vt nō. in l. j. infra quando pro uo.
 non est necesse. & in l. si expressim. ff. de app. & in
 c. constitutus. extra de in integ. rest. & per Bal.
 plene in l. cum filius. in §. variis. ff. de leg. 2. Sed
 si egi primo uno remedio, & lite pendente vo-
 lo intentare aliud, non debeo admitti, sicut nō
 admittitur verumque simul non conditionaliter,
 quia eodem tempore esset sibi contrarius
 contra l. j. cum ibi nō. supra de fur. etiam si vel-
 let intentare sub conditione, quia essent duo iu-
 dicia, & secundum esset fundatum in futuro e-
 uento, quod etiam nō debet. l. non quemadmo-
 dum supra de iudi. & habetur in l. 2. supra de in-
 di. Sed finitum est primum iudicium & vicit
 & tunc idem, vt non possit intentare aliud iudi-
 cium, quia est superfluum, cum iam habeat in-
 tentionem suam ex primo. Si vero succubuit in
 primo, tunc bene potest intentare aliud, vt l.
 eū qui supra de inoffi. testa. & l. Aurelius. §. idē
 quæsi. ff. de libe. leg. & nō. in l. j. supra de fur.

16 & ita tenet Pau. de Cast. in d. l. eum qui. Item
 procedit iste libellus, habeo de iure communi,
 & si hoc non esset, habeo ex privilegio. & ita
 qui potest dicere & respondere, ut est glo. quæ
 dat hoc consilium, ut isto modo dicatur condi-
 tionaliter. 23. dist. quanquā. in verbo, plus, quæ
 17 incipit, sic ergo. Item quis dicere se exem-
 ptum, & in quantum non sit exemptus, dicit se
 præscripsisse, ut dicit gl. in d. c. auditis. in verbo
 18 completa præscriptio. de præscrip. Item uide-
 tur quod similiter procedat iste libellus, peto
 me absolui a iuramento & me absoluto, peto
 rescindi contractum, & pro hoc faciunt omnia
 prædicta. Item pro hoc facit, quia quando duo
 iudicia sic se habent quod unum ex altero ori-
 tur, ubi procedit libellus purus in primo, & con-
 ditionaliter in secundo, vt nō. in l. conductores
 supra loca. & nō. Bal. in l. quod tempore. in 2.
 q. supra de resti. mili. sed idē Bal. in l. regasti. §.
 si tibi. in 3. col. in pri. ver. sed quid si est appoli-
 tū iuramentū. ff. si cer. pe. ubi format istā q. te-
 net contrariū, & dicit quod qñ petit absolutio a iu-
 ramēto, debet peti primo absolutio quā agatur
 rescissoria contractus, quia intēans rescissoria
 est petiurus, nisi primo absoluitur, & ideo de-
 bet primo se habilitare quā agere rescissoria &
 ideo dicit quod non procedit libellus duplex, dice-
 re peto me absolui a iuramento, & me absolui-
 to peto contractum rescindi, quia non sum ha-
 bilis ad ueniendum, nisi prius absolui: sicut e-
 lim emancipatus habebat prius petere boro-
 rum pos. gratia litis agnoscendæ, ut habetur in
 l. 2. supra de inoff. testa. & in l. Papi. in prim. ff.
 eo. tit. Nec obstat secundum eum quod in d. l.
 conductores. supra loca cū similib. quia loquū-
 tur de persona habili. & idem tenet Bal. in l. e-
 dita. in 35. col. in uerfi. dubitatur de isto libello
 19 supra de edēdo. i. repe. Paduana. ubi format q.
 an procedat iste libellus, peto contra usurariū
 me absolui a iuramento, & me absoluto, contra
 eum procedi, & eundem ad restitutionem
 usurarum condemnari, & sic an ista cumulario
 procedat, & uidetur quod sic, sicut cumulari
 restitutorio cum rescissoria. l. necnon. §. excep-
 tio. ff. ex quibus cau. maio. & l. Papinianus. §.
 si filius. ff. de inoff. test. contrarium enim deci-
 dit, quia non fui habilis, nisi prius sum absolu-
 tus, & ideo dicit quod fuit pronunciatum per
 istum libellū non prius persona sit habilitanda,
 quā actio cumulanda, & ideo non habeo po-
 tentiam proponendi, ergo male ago, nam actus
 est potentiarū, infra de adul. l. qñ Alexandrū. &
 ff. de iure codi l. quidā referunt. & supra de pe-
 har. l. liber. sed uide do. Laur. de Rodulph. his in
 suo tract. de usura. quem fecit super ca. consul-
 unt. extra de usu. in 129. q. in uerfi. sed quid si si-
 mul petatur absolutio. ubi ponit istam q. bre-
 uiter, & se nō finiat Et pro ista opi. uide quod
 nō. Bal. in d. l. quod tempore. in 2. q. C. de resti. mi-
 li. facit qñ nō. Fed. de Se. in c. si suo 291. in fi.
 & Card. Zab. in c. debitor. in fi. extra de iure
 iur. & Lud. de Ro. in 375. sing. quod incipit. u-
 tics quæstionem. & faciunt nota. per Iaco.
 Bu.

Bu in l. fin. supra qui admitti ad bon. poss. possunt qui videtur dicere, quod in eodem libello non potest quis inducere ista duo, videlicet agnoscere bon. poss. & agere bonorum possessoria hereditatis per. per. l. si secundum possessoria h. de bon. poss. §. si in hoc tenet contrarium, videlicet quod in uno illa duo possunt cumulari in eodem libello per gl. in d. l. qui de in iudicio. ff. de iust. test. l. uno plus dicit, quod fuisset agere bon. poss. her. per. ubi eo quod alias in iudicio agnoscatur bono. poss. ex quo agendo declarat voluntatem suam quod vult agere. arg. d. §. si licet hoc non firmet. Sed potest h. die firmari, per d. l. si coniuncta gl. no. in c. constitutus. extra de reli. dom. qui elegit ut vult, quod ubi quis petit aliquam rem sibi restitui, ad cuius restit. obtinendam requirebatur primo rescindi contractum, cuius occasione convenitur re dimittere, videtur actor petendo restit. petere prius tacite ipsius contractus rescissionem, que erat necessitas praeambula. arg. l. illud. ff. de acqu. her. & propterea dixit singulariter An. de Bu. in d. c. constitutus, quod si minor tanquam levis in contractu venditionis petat rem, quam vendidit & tradidit sibi restitui, quod videtur petere per restit. in integ. contra reu. rescindi, de quo sic ut ibi per eum, & d. ad id ad loco quod no. Bar. in l. ex duobus. §. j. ff. de rei ven. ubi notabiliter dixit, quod cum quod quis agit petitione hereditatis vel rei vend. ad restit. rei, videtur petere quod iudex pronunciet ipsum esse heredem vel dominum, quia istud est antecedens necessarium facit quod no. Bar. in l. cum quidam ff. de bon. poss. & Bal. in l. j. in j. q. supra qui admitt. & per hoc etiam facit quod no. Bal. in add. Spec. in ti. de sen. & An. de Bu. in c. examinata. in ix. col. de iud. & in l. si cum nulla. ff. de re iud. cum si. Sed in praesentia quae absolutio à iuramento, prout possit ita distingui. Aut queritur an possit libellus produci conditionaliter, puta me absolutus à iuramento, & in quantum fuerit absolutus, peto contractum rescindi, vel tanquam viurarium vel iniustum, & me in integ. restit. & dicendum est, quod sic, per ea quae supra dixi, quasi in toto isto sexto notabili. Aut queritur, an possit procedi super dicto libello super verum, & teneo quod non, quia non possit procedi super rescissione contractus, nisi prius actor fuerit absolutus à iuramento & istud tenet do. Laur. in d. tracta. de viur. in xxix. q. quia ante absolutum vellet probare contra iuramentum viurarium plene ad finem rescissionis, vel se fuisse lesum, & tunc non posset, quia non esset persona habilis obstante iuramento, eo quia esset petitor contraueniens ante absolutionem obtenta & sic reus non tenetur litem contestari super rescissione contractus antequam actor absolutus, & ita posset saluari, & intelligi opi. Bald. & quod not. Fed. de Sen. in con. c. cxcj. in fi. & id quod dixi supra per ista parte. Nec obstat ratio Bald. dum dixi, quod persona erat inhabilis ad petendam restit. in integ. vel rescissionem contractus ante absolutionem à iuramento obtenta: quia

concedo ista esse vera in respectu pro eutionis in causa, ut dixi, & non respectu porrectionis libelli, quia bene dicit habilis, ex quo principium libelli in quo petitur absolutio, est permittum pure, quia tunc alia pars libelli, quae est sub conditione, potest procedere, per ea quae dicta sunt supra, quia paria sunt aliqui fieri, per tempore permittum, vel conferre in tempus permittum, videlicet post absolutionem factam maxime si tunc principio habilis, per l. in c. p. in pri. cum ubi no. ff. de hered. insti. Nec ob. dum dixit Bal. quod l. actus debent esse de his quae sunt in potentia, quia concedo, sed in casu nostro est in potentia producendi libellum conditionalem, ut dixi, licet non sit in potentia prosequendi super eo, nisi expediat prius praeambulum necessarium, quod est absolutio à iuramento, ut patet ex praedictis. Sed in practica difficile erit procedere super dicto libello ad rescindendum contractum, quia sententia lata super absolutio, aut fuit in fauorem rei, quia fuit pronuntiata ipsi actori non absolventi à iuramento, & tunc magis claudetur via agendi super rescissione contractus propter iuramentum non relaxatum, sed quodammodo confirmatum. Aut pronuntiabitur ipsum absolventi, vel absolventi, & tunc si appellabitur ab ista sententia, ligata erant manus iudicis à quo, super rescissione contractus. iuxta no. in ca. non solum cum totum de app. in vi. & per totum tit. ff. & C. nil nouari appeli. pen. Sed posset procedere quando isto casu secundo non fuisset inuola, nec per iudicem à quo admittit, iuxta ea. cum appellationibus frivolis. de app. in vi. & in cap. in princip. extra de app. quia tunc immediate posset iuxta procedere super antedicto libello ad rescissionem contractus. & idem quando fuisset appellatio deserta vel sententia confirmata, eadem ratione. ¶ Sed circa praedicta posset formari una questio, quid si aliquis in vno libello petat rescissionem contractus, & sic postea restit. in integ. an procedat tunc libellus & videtur quod non, quia prius debet procedere restit. in integ. deinde facta restit. debet contractus rescindi. tu dicas quod imo valet dictus libellus, ut probatur in c. cum ex literis. circa medium, in dictam sententiam in melius reformati, & contra eam restitui. extra de restit. in integ. quod est notabile, quod not. per Doct. in l. j. infra de execu. rei iudi. & in l. si cum nulla. ff. de re iudic. Item pro hoc facit quod not. eleganter Bartol. in l. quidam contrahant. in vltima colum. in princip. in ver. sed quid si simul & semel. ff. de re iudic. qui dicit

¶ quod si quando simul & semel proponuntur plures exceptiones contra personam actoris, & contra libellum, & contra iudicem, intelligitur primo posita exceptio contra iudicem, & ceteros sub condicione si apparuerit eum esse iudicem ordinem scripturam non actorem. ar. l. talem. in prin. ff. de h. re. insti. l. ij. §. sed si ita ff. de vul. & pu. & idem no. Ang. i. aut. de exhib. reis in fin. j. col. ubi omnino uide. & idem vult Ange. in l. sed & si susceperit.

Barthol. Capol.

fufceperit ante fi. princ. ff. de iud. & idē in effe-
 ctu not. Bald. in j. consti. C. in §. hac igitur. in
 iij. col. in fi. ubi. & per hoc patet qd si in eodem
 & c. & pro hoc facit quod no. Bart. in l. actio. in
 j. col. §. de trālati. & c. cām quā. ibi no. extrā de
 refen. & quod no. Bal. in l. fi. res. §. de ord. cog.
 & quod no. Bart. & Doct. n. l. si ita scriptum. ff.
 de leg. j. & Bald. in l. contractus. in pe. col. §. de
 fundit. & Pau. de Ca. i. l. j. §. si prius. ff. de vulg.
 & pu. & i. §. forte esset dicendum, si quis petie-
 rit contractum rescindi, & se absolui a iuramē-
 to, quia non attēderetur ordo scripturæ, sed or-
 do intellectus, & sic tacite videretur petisse
 prius se absolui, & casu quo esset absolutus, videretur
 petere rescindi contractum, præsupponendo
 qd ille libellus procedat, ut §. dixi, quæ
 omnia perpetuo tementi, quia sunt utilia, &
 valde quotidiana. Opp. primo cōtrate. in prin.
 qd si venditor vendidit nomine suo, nō videtur
 qd dominus consentiendo fecerit sibi præiudi-
 cium, quia non fuit suo nomine gestum, quia
 quod meo nomine gestū nō est, ratum habere
 nō possum. l. si pupilli. §. si ego. ff. de ne. ge. Sol.
 dic. secundum Bal. qd proprie loquendo nō est
 ratificatio, sed quidam consensus l. si fundus. §.
 i. ff. de pig. sed ille tex. videtur probare contra-
 rium, unde soluit hoc Cy. & Doct. aliter, quod
 verum est qd illud quod non est gestū meo no-
 mine, nō possum habere ratum, ut oritur mi-
 hi actio ne. ge. inter istum qui erat dominus, ra-
 tū habentē, & ipsum venditorē, ut in cōtrario.
 sed bene pōt dñs habere ratū in sui præiudiciū,
 ne sic per hoc perdat dominiū rei suæ venditæ,
 & ut amplius rem vendicare non possit, ut hic.
 & l. si fundus. §. i. ff. de pig. & l. si cur. §. venditio-
 nis. ff. quibus mo. pign. vel hyp. sol. & supra de
 rei vend. l. mater. vers. finalem postea. & ibi
 no. & no. per gl. & Doct. in d. §. si ego. & dixi su-
 prā in secundo no. prin. & habetur per gl. Bart.
 & alios in l. i. C. si in communi eademq; causa
 in integ. resti. postu. & per Bar. in l. i. in §. sed si
 cum quis. in princ. ff. de ui. arma. & plene
 per Ang. in d. l. si fundus. §. i. qui dixit hoc pro-
 cedere quando ille cōsensu acceptatur, aliter
 non nocet cōsentienti. pro hoc facit quod ele-
 ganter no. Bal. in l. iiii. suprà de rep. hæredi qui
 dicit qd si actus sit in iudicio parte præsentē, &
 non acceptante, sibi non nocet. & habetur in l.
 i. suprà de relati. & ideo caurela est, qd si sit ali-
 quis actus in iudicio te præsentē, ut respondeas
 consensio, & accepto in parte & partib. pro me
 facientibus, in aliis vero non consentio. Et
 prædicta etiam procedunt in vltima voluntate
 puta si legauit quis rē alienā dño consentiēte,
 ut est casus sing. in d. l. si cur. §. venditionis. secū-
 dum Bal. hic & idē tenet Ba. in c. i. §. præterea.
 in ti. quib. mo. feu. amic. qui dicit qd ille text. in
 §. venditionis. est vnicus in iure pro eo qui al-
 teri consensit, ut de re sua testetur, & tangitur
 secundū eū per Mod. in l. cum quis. in princ. ff.
 de le. in. & idē no. Bal. in c. i. §. donare. in ii. col.
 i. fi. in ti. qualiter olim feu. po. alie. ubi dicit sin-
 23 gulariter. † qd licet nulla ordinatio testamē-

ti valeat in feu. ut in c. i. in pri. in ti. de suc. feu.
 tū valeat dño consentiente, quia qd pōt præstare
 cōsensum in cōtractu, pōt esse in vltima volū-
 tate, per d. §. vēditiois. qui est ad hoc sing. secū-
 24 dū eum. facit l. si. cū ibi no. suprà de pac. † Sed
 an dominus ratum habendo contractum de re
 sua, ex quo perdit dominium rei suæ, possit pe-
 re prærium a venditore? & dubium facit, quia
 in particularibus precium nō succedit loco rei
 l. Labeo & Sabinus. §. itē si dñs. ff. de ver. sig. &
 l. si itē & precium ff. de peti. hære. & l. venditor ex
 hæreditate. ff. de hære. vel act. ven. & Pau. de Ca.
 hic se remittit ad no. p. Bart. in l. si fundus per fi-
 deicō. ff. de leg. j. ubi plene hoc examinat. & ibi
 per Doct. Secundo opp. dicit hic in tex. qd ille q.
 cōsentit, sua iura perdit, ut dixi suprà i. j. no. &
 habet per tex. & gl. in d. c. j. §. præterea. & habet
 in c. j. in verbo cōsentientib. & in verbo q. de
 nouo. in ti. de agna. vel filius repudiata hære.
 pater, possit feu. reti. sed cōtrā de l. inter offi-
 25 cium. ff. de rei vē. ubi habet, † qd licet quis tan-
 quā aduocatus interueniat in cā rei vēdicationis
 rei suæ pro vno, & sic consentit qd ille agat
 pro re i. la, ut cōueniat, tamē si illa res est sua,
 non perdit ius suū in illa re. Sol. regula de qua
 hic est infallibilis qn quis cōsentit in iure suo
 trāsfendo in aliū. ita loquitur hic cū si. supra
 ad hoc alle. se cū si cōsensu non fiat ad hunc
 effectū, ut d. l. iter. cōstitū. & ibi est gl. ord. & ha-
 bet in l. si. ff. de inoff. testa. in specie dñi ē ergo ad
 quē effectū cōsensu sit pñtus. l. fideiuss. §. pa-
 ter. ff. mādā. secū dū Bal. in d. §. præterea. facit l.
 26 nō oēs. in prin. ff. si cer. pe. † Et nō singulariter
 qd qd dominus consentit vasallo alienante, vide-
 tur ei cōsentire circa vtile dominiū vasalli, nō
 circa directū ipsius dominiū ut not. Inn. in c. in-
 ter dilectos. extrā de si. in str. quē sequitur Bal.
 in d. c. j. §. præterea. in ti. quibus mo. feu. ami. &
 idē dicas in emphyteota seu liuellario, cui dñs
 cōsentit ut alienare possit. & idē dicas in alijs
 hñtibus, ius in re, ut superficario & similib. &
 adde omnino prædictis qd no. Bal. in c. j. in vij.
 co. in prin. in ver. demū qrit gl. de duab. q. in ti.
 an agna. vel filius. & Bal. in l. q. se patris. in vl-
 ti. car. in princ. ver. itē qrit si vasal. suprà. unde
 li. & adde qd habet p. gl. in l. si ign. & in l. si hy-
 27 pothecas. in l. i. de remis. pign. † In gl. j. in fi.
 no. gl. quē sentit qd præscriptio nō abluget do-
 minū. In gl. j. super verbo, bonū si ibi, quæ ē si
 in factio errorē dñi nō iste error sit, phablis. l.
 qd vulg. & l. nō solū §. qd vulg. & iusto. §. si fi-
 28 lius. ff. d. vltima de quo dicit. j. plenius. † In ea.
 gl. ibi. §. si cur. ista glo. vult qd bona si des indu-
 catur ex errore iuris, per d. §. iore sed tu dic se-
 cundum Cyn. & illud intelligitur a quorum
 præstatione excusatur possessio propter iuris
 ignorantiam, ex quo non extant secundum
 Bald. & ex hoc not. eundem eum, quod bona
 fides inducitur ex errore iuris quo ad fructus,
 ideo quia ipsorum possessio est utilis. & abiecta.
 l. si rem mobilem. ff. de acquir. poss. non autem
 quantum ad præscribendam rem, ut l. si sur. §.
 j. & ibi per gl. ff. de vltima. & habetur in l. non-
 nunquam.

nunquam, in prin. eo. tit. & idem tenet hic Alb. & alij Doct. & idem tenuit Dy. in ca. possessor. de regu. iur. in 6. & in Bar. in l. si vir uxori, vbi plene examinat. ff. pro dona. & habetur plene per gl. de materia in l. iuris ignorantia in vsucapione. ff. de iuris & facti ignorantia. & intellige quando fructus sunt consumpti, vt nō teneatur eos restituere, vt d. S. scire. secundum do. Pau. Et quando possessor hereditatis non esse factus locupletior: quia si esset factus locupletior, illos tenetur restituere, in quantum sit factus locupletior, quia licet non habuerit bonā fidem propter iuris errorē, tamen sufficit quod non habuit malam, secundum Ange. in l. nunquam. S. si quis. ff. de vsucap. de quo se remittit ad no. per eum in d. S. possessor. in 7. & 8. colu. & ita vult etiam glo. in l. iuris ignorantia non prodest. ff. de iur. & facti igno. Sed forte secundum Saly. eadem fuit intentio gloss. nam solū hic vult querere glo. an error iuris inducat malam fidem: & vult quod non: quia quo ad fructus remanet bonzfidei, sed quo ad vsucapionē uerum est dicere quod est malzfidei, & sic non simpliciter sed respectiue est malzfidei. & subdit Saly. quod forte etiam, quo ad facultatem, est bonzfidei. ar. ff. de peti. heredi. l. illud. in pri. & est ratio diuersitatis, quia tunc trahat de dāno euitando, sed in vsucapione de lucro cum
 29 alterius damno, & ideo non sic prodest. f. Que ro extra glo. quia eius declaratio cum materia quæ est subtilis & satis intricata, & utilis secundum Ange. & an & quando iuris error & facti habeat impedire vsucapionem vel præscriptiōnem. & omillis disputationibus. & arti. ita distingue: Aut loquimur in vsucapione, aut in præscriptiōne longi temporis 10. uel 20. annorum, aut in præscriptiōne longissimi temporis. 30. uel 40. annorum. Primo casu quando loquimur in vsucapione, subdistigne, Aut est error facti tantum, aut est error iuris tantum, aut est error iuris & facti simul. Primo casu quando interuenit error facti tantum, an impediatur vsucapionem? & dic si error facti probabilis, quod bonzfidei apertam probationem inducit, non habet impedire vsucapionem. l. iustus. S. filius. & l. non solum S. quod vulgo. ff. de vsucap. secundum Cyn. vt dixi in princ. gl. 2. sed secundum Ang. latius in hoc dicas, Quandoque quis errat in facto tantum in hoc, quia non credit se possidere, quod possidet, & nunquam vsucapit nisi illam possessionem sibi retineat per personam subiectam sibi ex causa peculiari, vt est text. in l. 2. ff. pro soluto. Quandoque quis errat in titulo, quia credit se habere titulum, & non habet, & tunc illa ignorantia prodest, dum modo error sit iustus. Exemplum ponit in eo qui emittit a furioso, quem compotem mentis etiam credebatur. l. 2. S. si a furioso. ff. de vsucap. pro empto. & in eo cui procurator vel seruus dixit se emisse pro eo, vt l. quod vulgo. eo. titu. nam iustus error habetur loco tituli. & tunc vsucapit quis non ex illo tituli speciali qui deest, li-

cet adesse putetur: sed vsucapit ex titulo generali pro suo, & sic debet intelligi secundum eū l. notabilis. Celsus. ff. de vsucap. & istud exemplum ponit et Bar. in d. l. Celsus. in 2. col. vers. errorem iustissimū appello. qui dicit hoc esse iustissimū errorē. Itē ponit ibi Bar. alia exempla, videlicet quando quis fuit inductus per uersionem aduersarij, vt puta uenisti a me, & dixisti. Volo tibi dare illum librū, quia tibi promisi, ego nō recordor, & accipio, licet in facto proprio errem: tamen iustus est error. l. 3. ff. pro suo. & l. existimas. ff. pro soluto. & facit quod aduersario credere debeat. l. j. in fin. ff. quando actio de pecu. est annalis. & l. doli exceptio. in fin. cum gl. & ibi no. ff. de nouatio. & habetur per Doc. in l. fin. in princ. ff. de eo per quē factum erit. & per Bar. in l. non faceret. in 3. co. vers. & ponit exemplum. ff. de confess. vbi ponit an & quando quis excusetur errando in facto proprio. Itē Bar. in dicta l. Celsus. ponit aliud exemplum, quando sit iustus error: puta quando maiores nostri pater vel auus, cui successimus, dixit nobis se errasse eadem ratione qua dictum est de seruo & procuratore dicente. Item dicit quod apparet esse iustissimus error ex euidencia rei quia erat pupillus, uenditor, & apparebat maior ex aspectu: & ideo putabam eum esse puberem. l. 2. S. si a pupillo. & S. si a furioso. ff. de vsucapione pro empto. & l. pignori. S. j. ff. de vsucapione. Item dicit quod est publica vox, & ex fama vicinā inducitur iustissimus error. l. cū quidā. S. quod dicitur. ff. de acquirenda hereditate. & istud dicit esse uile. pone pater tuus emit fundum & possedit decem annis, & postea decessit, & possedisti tu filius alius decem annis & cecidisti a possessione, non potes inuenire instrumentum uenditionis, vel testes per quos probetur titulus, possessio decem annorum sine titulo non sufficit, nec procedit vsucapio. l. nullo. supra de rei uendicatio. Item titulum pro herede non potes allegare, quia tu es tuus heres, vt l. nihil. C. pro herede. & vide quod ibi dicitur. cōsului (dicit Bar.) vt allegaret titu. subaudi tu alium quā titu. pro herede, vt not. Ange. in dicta l. nihil. & probaret aliquam ex prædictis causis: & secuta possessio decem annorum sufficit, sed in ipso defuncto, quia ex facto suo agitur, non esset iusta causa: & si dicatur qualiter probabit quod hoc sciuerit vel credid. rit ab initio, cum incēpit possidere, responderet Bart. in dicta l. Celsus. quia ex suo animo hoc dependet, statuit dicto suo, vt not. per glo. & Doct. in S. alia. institutio. de action. & cum de hoc esset publica vox & fama, præsumptio est qd sciat. facit gl. no in l. si tutor. de periculo tuto. alias esset ignorantia supina. l. regula. S. sed facti. ff. de iuris & facti ignor. & idē tenet Bald. in l. indicia. versicu. quarto quæro, supra de rei uendicatio.
 30 f. Qui et dicit notabiliter, qd dictū notabilis viri inducit iustissimā credulitatē, per gl. notab. in l. Tirio fundus. & ibi not. ff. de condition. & demōstrat. & idē vult Bar. in l. si quis ipsi pretori.

tori. in 8. quæst. ff. de noui operis nuncia. & in l. qui fundum. §. procurator. ff. de vsucapione pro emptore. & in l. non solum. §. morte. in 15 colum. versicu. sed si esset tale factum. ff. de noui operis nuncia. & habetur in dicta l. j. in principio. ff. de eo per quem factum erit. & est text. cum gl. ff. in ca. cum in tua. ibi. quod si persona grauis. cui fides sit adhibenda. extra de sponsa. & est glossa in c. cupientes. in prin. in verbo. notitiam. de electio. l. 6. & per Bal. in c. cu contringat. extra de re scriptis. & in c. sanctorum. extra de pre scriptis. Et qd ti putatiu cum iusto errore sufficiat ad prescribendum. tenet Io. And. & Cano. in c. cura. extra de iure patrona. & habetur de materia plene per Abba. Scul. in ca. de quarta & maxime in 3 colu. extra de pre scriptis. & per Ang. in l. iusto §. filius in fi. ff. de vsucap.

31 [†] Quibus adde. qd ti. putatiu habetur ab uno. & possessio habetur ab alio. vel a seipso. & tunc an possit vsucapere. vide per Bartolum & Ang. plene. & Ioan. de Imol. in l. cum solus. ff. de vsucapione. & per Ang. in l. 2. ff. pro leg. qui tenent contra Bar. & vide omnino per Bald. in l. nullo. in versicu. sed ulterius opp. supra de rei vendi. Quandoque quis scit se possidere. & ignorat se habere titu. & re vera habet. & sic ignorat se posse prescribere propter errore facti & tunc ille error secundum Ang. hic non impedit vsucapionem. Exemplum est in eo qui credit se esse in potestate. & factus est sui iuris per errorem patris. quem ignorabat. & in eo ad quem peruenit res ex causa hereditaria. & hoc ignorabat. vt l. iusto. §. filius. ff. de usucapione. & l. si existimans. ff. pro soluto. Tu adde. quod quadoque. quis errat in facto ignorando conditionem personæ suæ. puta quia quis erat incestuosus vel spurius. & putabat se legitimum. & sic se posse vsucapere. & gl. singul. in l. nemo. ff. de vsucapione. pro legitimo format istam quæst. & dicit secundum Azo. qd iste non potest vsucapere. & quod facit ad hoc l. fin. ff. pro herede. & ad hoc et facit secundum Ange. ibi. quia interdicta est licentia patri relinquendi incestuoso vel spurio. vt in aut. ex complexu. supra de incestis nupt. ergo videtur ei interdicta vsucapio. in contrarium Ang. allegat l. nuper. supra de incest. nupt. vbi propter iustam ignorantiam pro legitimis habentur. sed illa l. non est ibi. nec aliquid facit. sed voluit allegare l. qui contra. eodem titulo. & ibi est glossa. multum notabilis. & dicit quod hæc sententia humanior est pro qua facit secundum cum l. j. in fi. ff. pro dote. & dicit quod huic opinioni inhærebat Iaco. de Aret. & Ray. de For. Nec obstat. d. l. vbi lex. quia ibi vsucapio prohibetur. & dicit Ange. in dicta l. nemo. quod ista sententia sibi placet. sed Bald. in l. nullo. in versicu. secundo quæro. supra de rei venditio. aliter dicit formam quæstionem hoc modo. [†] Nunquid si ille qui errat in ai. est inhabilis ad habendum dominum ex vero tit. vt incestuosus in bonis paternis. nunquid putando se legitimum. prescribat longo tempore. & videtur quod non. quia non operatur pos

sessio longa plus quā verus tit. cum voluntate domini tradentis. vt est glo. singularis in dicta l. nemo. ff. pro leg. si autem possedisset spatium triginta annorum. creditur quod prescriptum. ius excipiendi. vt l. si quis emptoris titu. infra de prescript. triginta annorum. subdit tamen. quod si aliquis per spatium triginta annorum putaret se legitimum. cum non esset. non prescriberet legitimitatem. imo adhuc opus esset vt legitimeretur a principe. vt l. qui in provincia §. diuus. ff. de ritu nup. de quo etiam habetur per Salycetum in dicta l. nullo. Quandoque quis errat in domino venditionis. quia ignorabat dominum esse rei uenditorem. & plus errat in re quā in estimatione mentis. & sic putabat se emere a non domino. & dicit quod in hoc casu non requiritur vsucapio. quia si a domino ei traditur. efficitur dominus. vt est text. no. in l. regula. §. qui ignorauit. ff. de iuris & facti. igno. Nec obstat. si dicatur. ille qui errat. non consensit. l. si per errorem. ff. de iurisdictione omni. iudic. quia illa lex intelligitur in his que veniunt principaliter. non in his que veniunt in consequentiam præhabito fundamento. vt d. §. qui ignorauit. secundum Bald. singulariter in l. j. in 20. col. uersu. item non obstat quod iuramentum. infra de confes. & habetur in dicta l. si per errorem. quod bene not. quando autem dicatur error facti probabilis vel improbabilis uide text. not. in dicta l. regula. in §. sed facti ignorantia. Secundo casu quando quis errat in iure tantum. puta quod credit se non posse usucapere id quod potest. & tunc illa ignorantia sibi nocet. & impedit usucapionem. sic intelligitur l. si fur. §. j. ff. de usucap. secundum Angelum hic. Quandoque contra quis credit se posse usucapere id quod non potest errando similiter in iure. & tunc illa ignorantia iuris nunquam sibi prodest. imo usucapio impeditur. l. nunquam. in prin. ff. de usucap. facit l. iuris ignorantia non prodest. ff. de iuris. & facti ignor. & l. regula. in prin. eodem titu. de quo dicit vt dixi supra circa glo. 2. & habetur per glo. in dicta l. iuris ignorantia. & per Dy. in c. possessor. de regul. iur. in 6. & adde quod si ius in quo quis errauit. erat dubium. talis error excusat in prescribendo. pro hoc uidetur esse text. not. in cap. cum dilectus. extra de consuet. secundum Abb. Sic. in c. de quarta. in 4. col. in prin. extra de prescript. vbi ponitur esse de ista materia. Tercio casu quando quis errat in facto & in iure simul. an possit usucapere. & in hoc casu sunt opiniones nam Iac. de Are. dicit usucapionem non procedere impediendo iuris errorem. quasi tollatur rit. de medio propter talem errorem. l. Celsus. ff. de usucap. & l. si fur. §. j. eo. cit. & uidetur esse casus in l. 2. §. si a pupillo. eo. cit. intelligendo qd ibi pupillus uideretur rem alienam. & assignat rationem Ia. de Are. [†] Quia ubi circa idem cōcurruat duæ causæ. quarum una nocet. altera prodest. inspicienda est illa qd nocet. ut l. si qs in graui. §. si. & l. si quis posthumus. ff. ad Syl. & l. Falcius. §. quid ergo. ff. quibus ex caus. in poss.

caut.

earur. ſed Dyn. tenet oppoſitum in dicto c. poſſeſſor. item tenet gloſſ. in l. ius. ff. pro donato. vbi dicit eſſe caſum. Ang. hic tenet opinionem Iac. de Are. per dictum. §. ſi à pupillo. & dicit qd nō ob. d. l. ſi vir. quia ibi ignoracia iuris erat in genere. eo quia mulier credebat donationem valere inter virum & uxorem: & in hoc ignorabat ius in genere. Item ignorabat factum in ſpecie. quia credebatur rem eſſe viri & non erat. unde tenebat ibi donatio. quia vir nō efficebatur pauperior. In hac ergo ſpecie quia non errabat in iure. merito inſpicitur error facti: ſecus ſi eſt error in ſpecie cā in iure quā in facto. Exemplū. emō rem alienā à pupillo. & erro in iure. quia credo venditionem tenere. & re vera non tenet. ſive ſit ſua. ſive aliena. Item erro in facto: quia credo rem eſſe pupilli. & eſt aliena. certe præpōderat error iuris. quia eſt in eadem ſpecie. & ſic non procedit vſucapio. vt d. l. ii. §. ſi à pupillo. ff. de vſucapio pro emptore. & iſtam opinio. an ſit error iuris in genere. vel in ſpecie. tenet Bar. in l. nullo. verſi ſed contra hoc oppon. ſ. de rei vend. ſed Cyn. hic tenet opi. Dyn. in d. c. poſſeſſor. & idem videtur ſequi Alber. de Roſa. hic. quia videtur bonæ fidei iſte qui errat i iure & in facto. Quia de duabus cauſis concurrentibus ſimul. accipiēda potius eſt illa que prodeſt. ut ff. de iure ſicti. l. nō intelligitur. §. ſi quis palam. & ſic eligitur hic cā quæ prodeſt. ſ. error facti qui bonam fidē inducit. & non illa cā quæ nocet. ſ. error iuris. qui præiūnit malam fidē. ut dictū eſt. Nec ob. contraria quæ videntur velle. ut inſpicatur cauſa quæ nocet. vt dicta l. ſi quis in grau. §. fin. & d. §. quid ergo. quia procedūt vbi ſunt duæ cauſæ. circa idem indiuiſum & inſeparabile. ſed nos loquimur in mixto qd recipit diuiſionē & ſeparationē in ſimpl. cu ergo conſlet de bonæ fidei p. præſumptionē erroris facti. iam eſt ſeparata cauſa bonæ fidei à mala fide. quā remouet error facti. & iō non accipimus illam cā quæ eſt cā remota. ſed in l. Fulcinius. §. quid ergo. conſtabat de mala fide & ideo per aliā cauſam concurrentem quæ præſumptionem bonæ fidei induceret. nō remouemur à mala fide. aliās vbi non eſſet certum de mala fide. nō remouemur à certa cauſa. quia i incertis nō certis locus. eſt coniuncturis. l. continuus. §. cū ita ff. de verb. ob. cum ſim. Ego vero in iſta materia puto eſſe diſtinguendū. an error iuris ſit potentior. ſi ſit error facti. vel e contra. quia tunc debemus inſpicere quid ſit potentius nā minus potens inculcatur. & vincitur à potentiori. arg. l. quærit hermoſphroctus. ff. de ſtatu hominum. ſecundū Bar. & Ang. in d. l. ſi vir vxori. ff. pro dona. & Sal. hic. & iō ſi eſt potentior error iuris. quā ſit error facti: ille error iuris eſt attendendus. & ſecundū illum iudicandū. Pone exemplū in l. ii. §. ſi à pupillo. ff. de vſucap. pro emptore. quia ibi ſive ſit res pupilli. ſive extranei. non valet venditio. & ideo error facti non facit ceſſare errorē iuris. ſi vero ſit potentior error facti quā iuris. ille error facti eſt attendendus. Pone ex-

emplum in d. l. ſi vir vxori. nam ibi cōiūnx donas putauit donationē valere. & ſic ſuit error iuris in genere. Item errauit in facto. quia putauit rem eſſe donatam. cum eſſet aliena ille error facti præualeat. quia potentior. ex quo uere ualebat. donatio de re aliena. ex qua donas non efficebatur pauperior. & ſic reſe putabat donationem valere. & ſic procedit vſucapio. & iſta ſunt de intentione glo. in dicta l. ſi intentio ne glo. & Bartol. in dicta l. ſi vir vxori. Et ad ſecundū Bal. hic. quod licet error iuris in genere non patrocinetur volenti præſcribere. nō tamen nocet erranti in facto. vt d. l. ſi vir vxori. Ex quo inferre quōd aut quis vult uti ad miniculo ex iuris errore ad præſcriptionem fundanſi. & nō pōt. quia illa non patrocinetur. aut aliunde vult fundare præſcriptionem. puta ex ti. & errore facti. tunc pōt. quia vtile per inutile nō vitatur. cū nihil habeant cōe error iuris in genere. & error facti in ſpecie. nec veniant inuicem a l. conſueti. per tex. nō. cū glo. in d. l. vir vxori. nam tōi vitiū erroris iuris ex errore facti purgatur & ad hoc facit procandū illud. qd inſpicitur illud quod prodeſt. non qd nocet quod declarat Bar. in d. l. ſi vir vxori. dicens qd quando duo ſunt. quorum vnum prodeſt. aliud nocet: debemus inſpicere id quod eſt potentius. Vnde dicit quōd l. quando. id quo l. prodeſt. eſt tantū potentius. qd oſſuſcat & vincit id quod nocet. & tunc inſpicimus id quod prodeſt. vt d. l. ſi vir vxori. & l. non intelligitur. §. ſi quis palam. ff. de iure ſicti. & idem vult Bartol. in dicta l. ſi quis in grau. §. eleganter. ff. ad Syllē. Quandoque id quod nocet. vincit id quod prodeſt. vel dubitatur. & tunc ſubdiſtingue. aut effectus vnus poteſt ſeparari ab alio. & ſeparatur. ut l. relegatum §. fin. ff. de interdi. & rele. ſi vero non poteſt ſeparari. & tūc inſpicitur id quod nocet. vt d. l. ſi quis in grau. §. eleganter. & l. ſecunda. §. ſi à pupillo. ff. 34 pro emptore. † De quo articulo an inſpicitur id quod prodeſt. vel id quod nocet. vide Bartol. in dicto. §. eleganter. & ibi Doctōr. & in dicto §. ſi quis palam. & l. ſtipulatio. §. i. ff. de noui operis nunciat. & plenius ſine per Alberi. de Roſa. in l. benignus. ff. de liber. cauſa. & per Bald. in l. qui poſthumus. ff. ad Syllē. & per Angel. in l. prima. ff. de condit. ob. turp. cauſam. & per Ioan. de Platea in l. com. allegas. C. de caſtren. pecu. mili. libro xii. & Pau. de Caſt. in l. ſi Strichum aut Pamphilum. in princip. ff. de fideiuſſor. & per Cyn. Alberic. de Roſa. Bald. & alios hic. & per Anton. de Burr. in c. ſuper queſtionum. §. ſi vero duo. extrā de offi. deleg. & per Pet. de Anch. in cad. qōnes extrā de rer. p. mu. & vide quod nō. Bar. in ſim. in l. rucor. ff. de ſuſpe. tu. † Quibus adde. qd ſi ſunt duæ cauſæ. quarum una impedit. alia nō. in dubio debemus interpretari pro cauſa impediēte. ut eſt te. & ibi hoc nō Bar. & alii in l. ſufficit. ff. de cōdi. inde. & Bar. in l. ii. in iiii. q. in ff. de appe. re. ci. & Bal. in l. ſi Ruſſin. ſuprà de teſt. mili. & facit quod not. Bar. in l. pater. §. ſiliam in ff. de leg. 3.

36 leg. iii. † Item adde quodd quando in persona
vnius est negatiua & prohibitiua, & respectu
terius est affirmatiua, quæ qualitas sit inspicie-
da, vide per Dominicum de sancto Geminiano
in c. flaturum. §. cum vero. in vij. col. versic. no-
ta ex ista. de rescriptis. in vij. Secundo casu prin-
cipaliter qñ loquitur de præscriptione longi
temporis decem vel viginti annorum, & tunc
idem est dicendum quod dictū est suprà de vsu
capione. ratio est, quia sicut in vsu capione re-
quiritur titulus & bona fides, vt institu. de vsu
capio in prin. & l. j. in fr. de vsu capio. transfor-
ita requiritur in præscriptione longi temporis,
vt ibi. & habentur plene in c. si diligenti. extra
de præscript. cum simili. sed errans in iure non
dicitur esse bonæ fidei, vt l. ij. §. si à pupillo. ff.
eodem. quia quilibet tenetur scire. l. pen. suprà
de iuris & facti ignoran. Tercio casu principa-
liter quando loquitur de præscriptione longis-
simi temporis, videlicet xxx. vel xl. annorum,
& i hoc dicit Pau. de Cast. hic, quod credit suffi-
cere qd volens præscribere non sit in mala fide,
sed errans in iure, licet non sit bonæ fidei, vt di-
37 xi, non tñ est malæ fidei. † Quia quæcunque
causa est iniusta excusatur à dolo. ligitur. §. j. de
liber. causa. & not. gl. i. l. j. in fi. ff. de abige. & gl.
in l. si plagij. la. ij. & ibi plene per Ang. in fr. ad
l. Fla. de plag. & gl. magna in fi. in l. j. §. fin. ff. si
quis ius dicen. non obtem. cum simili. & sic est
dare medium inter bonam fidem & malam fi-
dem, scilicet habere nō malam fidem, quod est
quando quis errat iniure, vt patet per not. per
glo. in l. j. in verbo. Interuenerit. in fr. de acq.
poss. & ibi hoc dicemus & habetur per gloss.
38 in l. ij. §. genera. ff. de acqui. poss. † Vnde not.
secundum Pau. hic, qd si quis per triginta annos
possederit rem meam, errando in iure, & credē-
do rem esse suam, eam præscribit et de iure Ca-
nonico, licet dicat malæ fidei possessorem non
præscribere. facit quod not. in c. cum personæ.
de priuile. in vi. Et idē ego dico quando quis
dubitauerit, an res esset sua vel non, quia tūc
non diceretur esse in mala vel bona fide, sed in
medio, scilicet nec in bona nec in mala, vt est
gl. no. in d. §. genera. quod est notabile. & ideo
cum error et iuris non noceat in præscriptione
longissimi temporis, non procedunt ea quæ di-
xi in primo casu principali, de quo distinxi, aut
est error iuris tantum, aut facti tñ, aut iuris &
facti simul. Sed aduerte quia quandoq; sciētia
rei alienæ sine mala fide impedit præscriptio-
nē, puta cre. sitor rem sibi datam pro pignore
à debitore, nam licet possideat bona fide, quia
habet causam possidendi propter traditionem
debitoris, tamen quia scit rem esse alienā, non
præscribit, vt est gl. no. & ibi, tertio no. Bald. in
l. nec creditores. suprà de pigno. act. simile in l.
communi diuidendo. §. inter prædones. versic.
precarta vero. ff. communi diuidendo quod in-
tellige de præscriptione longi temporis, secus
præscriptione longissimi, vt not. glo. in d. l. nec
39 creditores. in verbo, longi. & ibi p. Doct. † Et

adde singulariter, qd ille qui possedit rem xxx.
annis, præsumitur esse in bona fide, vt l. fin. in-
fr. à vnde vi. & ibi not. Bart. in fin. & idem tenet
Anto. de But. in c. sepe. in v. col. in fi. versic. item
hoc verum. extra de restit. spolia. & idem not.
Abbas Sicu. in c. si diligenti. in v. col. de præsc.
& Ange. in l. super longi. in iij. col. in fin. in fr.
de præsc. longi temporis. & ibi dicam. Et ad-
uerte qd aliqui non intelligentes Bar. in d. l. fi.
in fi. dicunt Bar. velle, quod contra præscriben-
tem xxx. annis non possit allegari mala fides
sua. nā hoc non dicit Bar. ibi, sed vult quod cō-
tra possidentem xxx. annis non possit allegari
mala fides præsumpta, quæ causatur ex l. fi. sed
vera mala fides bene potest allegari & probari
etiam vsq; ad mille annos. & ita loquitur c. ma-
læ fidei possessor. de reg. iur. in vi. & c. fin. extra
40 de præscript. † In ea. glo. fi. in fi. no. glo. quæ
vult quod in venditione requiratur bona fides
tempore contractus & tempore traditionis, ad
hoc vt procedat vsucapio, sed in cæteris con-
tractibus sufficit qd fuerit bona fides tempore
traditionis tantum, & ratio differentie est scū-
dum gl. in l. ij. in prin. ff. pro emp. propter fre-
quentiam contractus emptionis & venditiōis.
& hanc tenet Pet. & Cyn. hic, sed Sal hic dicit,
quod ista ratio est satis remota, nec est bona,
qm omnes vsucapiones sunt introductæ ne do-
minia rerum sint in incerto. l. i. ff. de vsucap. &
inst. eo in prin. vnde frequentia contractus nō
debet obuiare ei, ad quod intendit, vnde ipse
adducit aliā rationē subtiliorem, quæ colligi-
tur ex glo. in l. fi. is qui pro emptore. in §. fi. ff.
de vsucap. nam vsucapio pro emptore denomi-
natur à titulo causato ex parte vsucipientis &
ab eius facto, quod non est in alijs. Nam titu-
lus pro soluto causatur principaliter à facto tra-
dentis. & idem in titulo pro donato, & titulo
pro legato, & pro dote, & pro derelicto, & quo-
dammodo omnes alii tituli concernunt tradi-
tionem vel apprehensionem seu receptionis tē-
pus, quod nō est in titulo pro emptore. de quo
et dixi suprà eodē, in rubr. & ideo cum titulus
pro emptore concernat tempus contractus, &
pactum ipsius ementis, merito illo tempore bo-
na fides debet interuenire, & non tñ illo tem-
pore, sed etiam tempore traditionis, vt in cæ-
teris contractibus, quia sine possessione, quæ cau-
satur à traditione, non causatur vsucapio, vt l.
sine possessione. ff. de vsucapio. & c. sine posses-
sione. de regul. iuris in vi. Et hanc rationem
pondera, dixi ipse, quia aliàs est inaudita. Sed
tu pōdera, quia licet ista ratio sua videatur sub-
tilis, tamen nō videtur mihi bona. nam si tu be-
ne consideras, ipse vult quod omnes tituli præ-
ter titulum de vsuca. pro empto. denominentur
à facto tradentis & significant apprehensionē
vel traditionem, vel tempus traditionis seu re-
ceptionis: sed istud est falsum. nam titulus pro
donato, vel pro legato, hoc non significant. nā
res potest esse mihi donata, vel legata, & tamē
non tradita, & sic significant tantum tempus
contractus & non traditionis. l. cum pater sur-
do.

do. ff. de leg. ij. & l. si quis argentum. infra de do. nat. cum ſimi. Raph. autem hic dicit quod ſubtilior ratio eſt. quia ex natura venditionis non eſt. vt emptor fiat dñs, ſed tñ venit traditio. l. ex empto in prin. ff. de act. emp. per quam traditioem ſi venditor erat dominus, transfertur dominium: aliàs non. vt d. l. ex empto. & l. clauibus. ff. de contrahen. empt. ſi ergo emptor non putat venditorem eſſe dominum, non eſt bonæ fidei. quia aliter non poteſt transferri dominium, quod ſecus eſt in ſtipula. vbi præciſe agitur de obligando, & quamvis ſciam te non eſſe dominum, nihilominus poſſum eſſe bonæ fidei poſſeſſor. & hanc rationem tenſit iuriſconſultus in l. ſi ſi qui pro emptore. ſi ff. de vſucapio. ſecundum Raphael hic. ſi ff. de vſucapio. ſecundum d. ſi. vnde ego ſtarem opinioni glo. quæ eſt in diſta l. ij. in prin. ff. de vſucap. pro empt. videlicet propter frequentiam contractus emptionis & venditionis ſit ſtatutum, vt in venditione requiratur bona fides duobus temporibus, ſcilicet tempore cōtractus & tempore traditionis, in aliis vero ſufficiat tempus traditionis tantum, vt l. iij. ff. pro ſolu. neque obſtat quod dicit hic Saly quod vſucapio eſt inuenta ne dominia rerum ſint in incerto, quia illa ratio non tollit iſtam, ne detur materia emendi rem quam quis ſcit alienam: quia ſi hoc concederetur ut nō requireretur bona fides tempore contractus venditionis, eſſet valde dānoſum dominis propter frequentiam contractus, quæ frequentia nō eſt in aliis contractibus, ideo in eis hoc non introduxit, vt duobus temporibus requiratur bona fides & pro hoc allego text. in ratione ſui in l. iuſto. in prin. dñ dicit, ibi enim propter aſſiduā & quotidianam comparationem ſeruorum ita conſtituit publicè interfuit. ff. de vſucapio.

S V M M A R I V M.

- 1 Poſſeſſionis appellatione non ſolum comprehenditur illa poſſeſſio, quæ iuris eſt, ſed etiam ipſa res immobilis poſſeſſa.
- 2 Statuta ſi dixerint quod poſſeſſioni, domini talia ſacere poſſint, non reſeruit ſolum ad dominos poſſidentes, ſed etiam ad dominos rei.
- 3 Poſſeſſionis appellatione, an fundus ruſticus & urbanus veniat, an vero ruſticus tantum.
- 4 Poſſeſſor malæ fidei an rem & omnes fructus reſtituere teneatur.
- 5 Emens rem alienam ſcienter a malæ fidei poſſeſſore, præſcribere non poteſt.
- 6 Titulus excuſat a malæ fide, & a fructibus percipiendis.
- 7 Vitium perſonale, vt eſt malæ fidei autoris ſingula ri ſucceſſori non nocet.
- 8 Verbum vſucapio eſt genus, & ſic appellatione vſu

capionis etiam longum tempus comprehenditur.

- 9 Exceptionem in forma vſucapionis ſi conuenius opoſuerit, & in forma præſcriptionis probauerit, an ſufficiat.
- 10 Res mobilis an per furtum vel per vim ſurripiatur, nulla differentia eſt.

S I P A R T E M. Malæ fidei poſſeſſor teneatur domino rem cum fructibus reſtituere, bonæ fidei vero emptor rem reſtituit, niſi compleuerit vſucapionem, quæ ſibi non procedit in re vi poſſeſſa prius quàm ad dominum reuertatur, hoc dicit. Vel ſic malæ fidei poſſeſſor non præſcribit, ſed bonæ fidei poſſeſſor ſi, licet eius autor fuerit in mala fide, niſi res ſit affectatio reali, hoc dicit. In textu ibi, Si partem expone, id eſt, dimidiam. l. nomen ſitiarum. § portio nes. ff. de verb. ſig. idem tamen eſſet plus quàm dimidiam, vel minus vendidiſſet. ar. l. quæ de re. ff. de rei vendi. & eodem modo expone verbum Portio, quod eſt infra. In text. ibi, Poſſeſſionis. dic. id eſt, rei poſſeſſæ, ex quo dicit infra cū fructibus: & ſic iſta lex loquitur propriè de præſcrip. ſed ſi velles intelligere de vera vſucapione, dicas poſſeſſionis, id eſt, rei mobilis poſſeſſe. & dum dicit Fructibus, expone, id eſt, perſonib. & veſturi. & ſecundum primam expoſitionem vſucapio in hoc titulo & ſequentibus large ponitur, ut etiam longi temporis præſcriptio cōtineatur, vt dicit gl. no. in l. iij. ff. de vſuca. ſed certe iſta lex loqui voluit de re immobili, & ſic de præſcript. longi temp. vt patet hic in text. dum dixit, vel bona fide qui indicat hunc tex. loqui de re immobili tantum, quia dicit & bonæ fidei emptor qui emit à malæ fidei poſſeſſore, poteſt vſucapere, quod non poſſet, ſi eſſet res mobilis, quia facta eſſet furtiua, ut l. j. § eod. & l. ſciens, infra eo. ſecundum Albe. hic, de quo dicitur infra in j. not. In text. ibi, Malæ fidei poſſeſſor. dic. & ſic erat vitium perſonale, non reale, & ſic nō erat ab eo vi poſſeſſa, ut patet in fin. qui in hoc differt a principio huius legis: vt dicit hic gl. j. & ſic non potuiſſet vſucapi, ut in fine dicitur, & tamen poteſt in principio vſucapi, vt patet ibi, compleuerit vſucapionem. In text. ibi, Recipi poteſt. ſubaudi. ſ. per verum dominum directæ rei venditione: ſed ſi id quod alienauit, tanquam dolo deſierit poſſidere, utile rei vend. reſtituere tenebitur. ar. l. parem. ff. de regu. iur. & l. qui petitorio. & l. qui reſtituere. ff. de rei vend. cum ſi. In textu ibi, Perueniat. ſubaudi. quādo dominus fuerat deiectus: vbi autem alius quàm dominus deiectus fuiſſet, ſufficeret reuerti in poteſtatem expulſi: vt eſt text. cum glo. ſing. in l. certe. in § Tul. ff. de precario. ſecundum Ang. hic: & Bart. in d. § Tulia. ſecus eſt in furto: ut ibi dicit glo. not. de quo dicam plene infra in glo. pen. vbi omnino vide. † Nota primo text. ibi, Poſſeſſor. quod appellatione poſſeſſionis comprehenditur non ſolum illa poſſeſſio quæ eſt iuris, de qua in l. i. in prin. & per totum titulum. ff. de acquir. poſ. & in l. quæſtio eſt fundus. ff. de verb.

verba signi sed etiam comprehendit ipsam rem
immoibilem possidendam, ut dixi super tex. & pro
batur in l. cum facis. in §. caueant autem posses
sionum domini. C. de agric. & censu. libr. x. i. &
in l. locorum. ibi, proprietates possessionis. C. de
omni agro deserto. eodem libro. & ibi hoc no.
2. Bart. in fin. qui dicit quod hoc est utile pro
statutis dicentibus quod l. domini possessionis
possint talia facere, nam hoc non refertur solu
ad dominos possidentes, sed etiam ad dominos
3. rei. † Sed possit dubitari, an appellatione pos
sessionis veniat fundus rusticus & urbanus, an
vero rusticus tantum. & uidetur quod in dubio
intelligatur de fundo rustico, maxime propter
communem vsum loquendi, & sic non verifica
bitur in domo vel furno. arg. l. libroru. §. quod
tamen Casius. ff. de le. iij. & l. Labeo. cum not.
per Bar. ff. de supel. le. & ita vi si aliis Padua in
dicari. de quo etiam dixi in d. l. questio est fund.
4. † Nota secundo ibi, Omnino cum fructi
bus. quod male si lei possessor tenetur restituere
re rem, & omnes fructus concordat l. certum.
in princip. & ibi est materia. supra de rei vend.
5. † Nota tertio ibi, Si sciens. quod emens rem
alienam scienter a male si lei possessore, non po
test prescribere, & maxime quia in ea commit
titur furtum vt l. j. in §. co. & ibi dixi. † Na
ta quarto secundum R. pha. q. hic videtur esse
casus pro gl. contra Pe. in l. si fundum supra de
rei vend. q. utulus excusatur a mala fide, & a fru
ctibus percipiendis & dicit q. hoc sibi placet de
quo dic vt plene habetur in d. l. si fundu. & in
d. l. certum quia non est materia nostra: quod
intellige de fructibus perceptis ante litem co
testatam sed de perceptis post, tenetur ad om
nes: vt d. l. certum in fin. & ibi per glo. & Doct.
& per glo. in c. super questionum. in priu. in verbo
exordium. in h. extra. de offi. de lega. cum si.
7. † Nota quinto, quod vitium personale, vt est
mala fides autoris, non nocet singulari succes
sori hoc iure: vt hic & l. infra de prescrip. longi
temp. quod tamen hodie corrigitur in aut. ma
la fidei. ibi posita. & ibi plene dicitur: ut habet
hic etiam in glo. si sed vi ueritatis successor, qui
est successor victorum & culpae, bene nocet etiam
iure isto: ut etiam ex persona sua, licet sit bonae
fidei, non possit viucapere vel praescrip. longi
temp. inchoare: vt l. j. in fin. hares. ff. de iur. & tempo.
prescrip. quod tamen finitum esse verum de iure
civilis, secus de iure canonico secundum Dyn.
qui loquitur de volente inchoare ex sua perso
na viucapere vel praescribere: & dicit q. non no
cet sibi mala fides autoris sui, ut ipse not. in c.
ij. de reg. iur. in vi. & ita tenet etiam Bar. sequen
do Dy. in d. l. cum hares. quod dicit hic Pau. de
Ca. videri sibi satis nouum, quia plus nocet ma
la fides de iure cano. quam de iure civili ut ha
betur in d. c. ij. & in c. si extra de prescrip. & in l. se
quitur. §. si uiam. per Bar. & Doct. ff. de vfu. vñ
de si de iure civili mala fides autoris nocet he
redi, quanto magis videtur debere nocere de iu
re canonico? & non dicit ultra sed in l. Pompo
nius. §. cum quis ff. de acqui. pos. hoc declarat.

de quo vide quod plenissime dicam in l. nihil
initia pro herede. Vltimum autem reale bene no
cet cuiuslibet inaccessarii, quouique sic purgatum:
vt hic in fi. & que tunc vitia realia, dic ut habe
tur in l. vitia. infra de acqui. pos. & ibi dicemus.
8. † Nota sexto & vltimo ibi, viucapione. & in fi.
ibi, viucapio. communio text. ibi, cum fructibus. &
coniuncta rub. §. co. p. verbum, viucapio, est ge
nus: & sic appellatione viucapionis coprehen
ditur et praescriptio longi temporis, quia hic lo
quitur de re immobili: ut dixi §. in principi. super
text. in verbo possessionis: quae res immobilis
non praescribitur nisi longo tempore secundum
Pau. hic. & est tex. & ibi dicam in l. infra tit. j.
& dixi §. in rub. in prin. in secunda continuatio
ne. sed proprie viucapio est in re mobili, praes
criptio in immobili: vt l. ij. infra de prescrip. lon
gi temporis, ut dicit glo. not. in l. ij. ff. de vfu.
9. † Ex quo no. quod licet co uentus oppo
uerit exceptione in forma viucapionis, & proba
uerit in forma praescriptionis, sufficit sicut eco
tra dixit Bal. in l. si seruus. in fi. infra in quib.
ca. res longi temporis praescri. qui voluit per illu
tex. q. si in oppositu est forma praescriptionis,
& est probatu in forma viucapionis, sufficit. &
sic no. pro saluando libellu in quo diceretur, di
co me viucap. esse contra, cum tractaretur de praes
criptione rei immobilis, & contra dicendo se
praescripsisse, cum tractaret de re mobili i qua so
lum cadit viucapio: quia verba libelli et impro
priant, ut possit saluari & sustentari, ut no. Bar.
in l. si olei in fi. §. loca. & in l. j. in fi. §. de vfu. &
& in l. sed si possessor §. si si iurauero. ff. de iu
reiu. & ibi per Doct. & per Bart. in l. si prius. in
xij. col. ver. ij. contra hoc oppo. ff. de nou. oper.
nunc. & per Bar. Bal. & Ioan. de Imol. in l. scire
debemus. ff. de verb. obliga. & per Cyn. in l. j. in
iij. q. supra de iure emphy. & vide omnino per
Im. in c. examinata. in fi. c. de iudi. qui tenet,
q. libellus sit sustentandus, dummodo sit qua
cunque via tolerabilis & ibi per Doct. & aude
praedictis quae dicam in l. unica in iij. euidentia
l. infra de viucapio. transfor. ubi ponam, an &
quando verbum viucapio possit verificari in re
bus immobilibus, tam in libello & sententia, q.
etiam in statuto, ubi omnino vide. In gl. ij. in
verbo bona fide. ibi, Hodie contra aduerte ad
istam glof. quia si tu intelligeres q. loqueretur
de viucapione rei mobilis, male diceret, quia il
la autem loquitur in praescriptione longi tem
poris. vnde cum sit exorbitans, non est exten
denda. ita dicit Bartol. in l. Pomponius. §.
cum quis. ff. de acqui. pos. Praeterea ista glo.
non habuit istum sensum, vt intelligeret d. au
tem. mala fidei, habere locum in viucapione
per istum textum, quia iste text. loquitur de
praescriptione proprie loquendo, & impro
prie loquitur de viucapione, vt supra dixi in
vltimo notabili. Item quantum ad proposi
tum nostrum non habet locum in praescriptio
ne longissimi temporis quod patet quia etiam
ipsimet auctori mala fidei non nocet mala fi
des, ad praescribendum longissimo tempore: vt
l. omnes

Omnes & l. si quis in sua de praescript. 30. anno. & hoc de iure consuetudinis de iure Canon. ut in consuetudinis possessor. de reg. iur. in 6. & in c. si. extra de praescript. intelligit erga gl. sine, ut loquatur in praescriptione longi temporis rationem. de quo dicam late in d. autem male fidei. In gl. per in verbo uiolenter ibi, si in qua est contra. dic idem tenet glossa. de viuca. in §. furta. & vide omnino gl. in d. si vi. & quod ibi not per Dicit. In ea gl. in fin. oppo. de l. non solum. §. si dominus fidei usucap. ubi quando quis uiolenter est de iure a possessione res a qua fuit deiectus, potest uiuapi seu praescribi antequam reuertatur in potestatem domini. So hic loquitur, quando dominus in fute vi expulsi. & ab expulsi fuit apprehensa possessio in contrario vero non fuit per expulsiem apprehensa possessio, & sic non videtur fuisse res vi possessa: quia quoniam dominus sit vi deiectus, res tamen non est vi possessa. ut l. sequitur. §. si in me vi. ff. de viuc. & ibi nota hoc. & est gl. in fin. de viuca. in §. quod autem. el. j. in verbo possessorum. Item aduerte quia illa glossa videtur velle relata ad textum, quod si res vi possessa non potest uiuapi, nisi reuertatur in potestatem domini, sicut etiam dicitur in re furtiva, ut illa non possit uiuapi, nisi similiter reuertatur in potestatem domini. l. sequitur. §. quod autem dicit lex. ff. de viuc. & videtur esse text. de utroque insti. de viuca. in §. aliquando. & taliter reuertit in potestatem domini, quando ab eo non potest euelli. ut d. l. sequitur. §. tunc in potestatem. & no. glo. in d. §. aliquando. & vide gl. in l. abusus. supra de fur. que ponit quando domino subtrahitur, quatuor copulatiue requiruntur, ut dicatur reuera in potestatem domini. de quo dic vt ibi. Sed glossa singulari in l. certe. §. Julia. ff. de precario. videtur facere differentiam inter rem furtivam, & vi possessam: quia res furtiva non potest uiuapi, nisi reuertatur in potestatem domini: ut d. l. l. sequitur. §. quod autem. sed res vi possessa bene potest uiuapi, etiam si non reuertatur in potestatem domini, dummodo reuertatur in potestatem expulsi. & ita tenet Bart. in d. §. Julia. quod dicit esse notandum quia nescit hoc alibi. & dicit quod ita debet intelligi ista l. in fin. sed quia sit ratio differentie inter rem furtivam & vi possessam. glossa in d. §. Julia. non ponit, sed remittit se ad nota in leg. j. §. quod vi a me. ff. de vi & vi armata. ubi glo. dicit, quod ratio potest esse, ne homines inueniantur facilius ad furandum, quam ad inuadendum. sed Barto. ibi dicit, quod istud nil est dicere, quia eadem est ratio, ne homines inueniantur ad rapinam. vnde ipse Barto. in dicta l. sequitur §. si dominus. assignat aliam rationem. nam cum in diuersis legibus sint factae istae prohibitiones. ut in istis. de viuca. in §. furta. ex verbis l. sic debere intelligi colligebatur: sed istud non est reddere rationem differentie: vel dicit ipse. alia ratio potest esse: quia in furto res subtrahitur a domino, ideo domino rei dicitur res subtrahi, sed in violentia afficitur persona cuius potest: & ideo ab

eo dicitur vi possessa: & sic si in eius potestate reuertatur, fuit in, & verificatur verba l. & hoc probatur ex nota in l. itaque folio ff. de furtis. & ibi per Bartol. sed contra illam rationem ego allego textum in l. fin. ff. pro fultio. communia glossa ibi nam ibi dicitur, quod si aliquis obligauit rem creditori. & postea ipse eam furripuit, quod si reuertitur in potestatem creditoris, potest uiuapi res, etiam si non reuertatur in potestatem veri domini. Sol. illa l. fin. non loquitur in pignore rem alienam, sed suam, & dum dicit textus ibi, quod si non reuertatur in potestatem creditoris, non potest uiuapi: dato quod reuertatur in potestatem domini, intelligi respectu hypothecae quam habebat creditor in illa re sibi pignorat: sed respectu proprietatis, bene potest uiuapi, quia illo respectu non est furtiva. Item contra dictam rationem differentie videtur etiam esse textus in l. fin. ff. vi bonorum reprob. ubi etiam dicitur, quod res vi possessa debet reuerti in potestatem domini. Sol. secundum Bartolum, in dicta leg. seq. sequitur in §. si dominus. & in dicta leg. fin. ibi fuit violentia, qua afficit ipsam rem: quia res mobilis forte fuit subtrahita, ideo oportet ut in potestatem domini reuertatur, sed si solum est violentia, ita ut res non efficiatur fortius, tunc sufficit quod reuertatur in potestatem expulsi. ut d. l. certe. §. Julia. ff. de precario. & sic ex hoc nota, quod non est differentia 10. Jan. res mobilis furripuitur per furtum, vel per vim: quia utroque casu requiritur quod redeat in potestatem domini: & sic potest intelligi ista glo. & omnia iura que non videntur facere differentiam, in tit. rem furtivam, & vi possessam, sed bene remanet differentia inter rem mobile furto subtrahit, & rem immobile per vim expulsiuam occupatam: ut patet ex praedictis. Saly. aut hic ponit aliam rationem differentie: quia res mobilis in qua cadit furtum minori tempore uiuapitur, scilicet triennio: ideo ne facilius si iudicetur domino ignoranti, lex voluit eam reuerti in potestatem ipsius domini. sed res immobilis in qua committitur violentia expulsiua, non sic breui tempore praescribitur, & sic facilius lex permittit rem reuerti in potestatem expulsi, ut possit postea praescribi: quia cum res ipsa immobilis se exhibeat, dominus uersimiliter infremptis praescribendi de ista reuersione notitia habere deberet, & praescriptionem interrompere, & sic non potest ex tali permissione facile ladi: & ita videtur satis ratio colorata: vel dicit ipse sub dubio forte, quod potius us dicere, quod non sit differentia inter rem furtivam, & vi possessam. Nec ob. d. l. certe §. Jul. ff. de precario. quia ibi loquitur de expulso bonae fidei possessore, qui possidebat cognitione domini: & credebatur se dominum. Apud antiquos. i. i. a. re. ibi, domini cognitione. supra de furtis vnde satis est, quod ibi reuertatur in potestatem domini, licet alius sit verus dominus, non autem subiciatur quod reuertatur in potestatem alterius expulsi. & ita loquitur d. l. si quis. §. quod autem. ff. de viuc. & hanc rationem

tionem dicit hic Rapha. quoddam semel cogitavit: licet Salyc. non alleget, sed ipse Rapha. conatur dare aliam rationem differentie meliorem. nam pro re furtiva competit domino actio furti, subauditur etiam si sit surrepta alii quam domino: ut l. si furtivam ancillam ff. de furtis. licet in re ui ablata, subaudi alii quam domino nulla actio domino competit pro illa expulsiōe: non dicit plus Rapha. Tu autem declara, quia quando res surripitur per furtum propter rem quæ afficitur vicio reali, tenetur fur ipsi cui surripuit, & etiam ipsi domino, unde licet reuertatur in potestatem illius, cui subtrahita fuit, per hoc satisficit ei, sed non domino, cui fur etiam tenebatur: ut d. l. si furtivam. sed quando res vi possideretur, cum istud vitium violentie si potius perfonale, quam reale, ut dixi supra secundum Barthol. non nocet nisi ipsi expulso, non domino, merito sufficit quod redeat in potestate expulsi, & sic si bene consideres, ista ratio Rapha. concludit cum ratione Barthol. quam supra dixi, & bene. In glo. si. in fi. dic ut dicemus plene in aut. male fidei. allegata in glo.

S V M M A R I V M.

- 1 Hypothecaria durat xxx. vel xl. annis.
- 2 Res bonæ fidei emptori vel possessori surrepta, vsucapi non potest, nisi in domini potestate reuertatur.
- 3 Furtiva est contrahatio rei alienæ invito domino.
- 4 Vendens rem alienam scienter, & tradens, furtum committit. Et l. sciens, sequenti, n. i.

C V M S I T. Qui rem suam quæ alteri obligavit, alteri vendidit, committit furtum, respectu iuris hypothecæ creditoris, & efficitur res furtiva, ut non possit vsucapi adversus creditorem hypothecaria agentem h. d. secundum intellectum Bar. Ang. & Pau. de Ca. hic. Vel sic, qui rem alienam quam alteri obligavit, alteri vendidit, committit furtum, & res efficitur inusucapibilis, tam respectu iuris creditoris, quam respectu domini ipsius rei. h. d. secundum intellectum gl. hic: quam sequitur Bar. in l. sequitur §. si rem. in fi. & iste intellectus videtur uerior. ff. de vsuc. ut patet ex rubrica huius tit. quæ loquitur tantum de vsucapione, & non de præsc. quæ præscribitur ius hypothecæ, patet etiam ex fin. dum dicit, vsucapi non præscribi. † Et pro intelligentia primi intellectus præmitte, quod hypothecaria durat xxx. vel xl. annis, ut l. cum notissimi. in prin. & ibi not. infra de præsc. xxx. ann. nisi possessor habet titulum, & bonam fidem, quæ tunc non durat nisi longo tempore, quo præscribitur contra hypothecariam. l. j. & ij. infra ad uer. cre. quod est verum, nisi res fuerint effecta furtiva respectu creditoris, ut in hac l. unde si rem tuam mobilem mihi obligasti, & si habeo hypothecariam, & eam alteri vendidisti, contra quem possum tamen intentare, cum hypothecaria actio aduocet possessionem, ut l. si cum venditor in prin. ff. de euic. & ira datur contra possidentem, quia commisit furtum eam contre-

quando præter voluntatem meam, quia non consensit quod venderetur, ille emptor non vsucapit triennio, sed nec præscribit longo tempore, quo minus hypothecariam intentare possim. & ista est intentio huius l. in Pau. hic. Sed aduerte quia est si iste intellectus esset verus, ad istam l. tamē inquantum dicit Pau. quod dicta res vendita non posset vsucapi, non procederet quantum est respectu domini & iuris debitoris, si erat dominus in cuius potestate redierat, & ita sentit hic Bar. † No tam primo quod hic est casus secundum unum intellectum, quod res surrepta bonæ fidei emptori vel possessori, non potest vsucapi nisi reuertatur in potestatem domini, nec sufficit reuerti in potestatem dicti bonæ fidei emptoris vel possessoris. casus est hic secundum Bar. in d. l. sequitur. §. si rem. in fi. ff. de vsuc. intelligendo quod hic debitor obligavit rem alienam, ut dicit hic gl. & Azo in summa huius tit. nam tunc de necessitate debet intelligi, quod ipse habebat titulum, & bonam fidem, ita quod potuit obligari l. si ab eo. ff. de pign. aliis nullo modo potuisset obligari l. aliena. in prin. & l. rem alienam. ff. de pign. & tamen hic apparet quod debet reuerti in potestatem domini. & aduerte, quia non videtur hoc bene apparere ex isto tex. quia hic non dicitur, quod non sufficit reuerti in potestatem creditoris. Nota secundum ibi, quasi furtivam. dic §. in primis intellectum Bar. Ang. & Pau. hic. respectu iuris creditoris, sed secundum alium, dic respectu & ipsius domini rei. dum dicitur in prin. rem, subaudi sua §. in primis intellectum, vel alienam secundum alium. In glo. j. ibi, Tradita ita glo. sentit quod debitor obligavit, & tradidit creditori rem obligatam, aliis vendendo postea alteri, si primo non tradidisset, non commisit furtum, † quia furtum est contrahatio & c. ut l. j. ff. de furtis. & infra de obl. quæ ex deli. uas. in prin. quæ contrahatio non videretur interuenisse, sed tu dic idē etiā si non tradidit, quia sufficit quod obligauerit specialiter, & postea contra voluntatem creditoris alienaverit, ut est casus in l. in actione. §. si ff. de furt. de quo vide ibi Bar. & in l. si is. in prin. eo. tit. & habetur in l. si re. §. si ff. de præsc. uerbis. & ita hic vult etiam Pau. In ea. glo. in fin. hoc declaratur, ut dixi in primo not. In gl. ij. in fi. ibi, & sic contraxit dic. si vendendo postea alteri. nam vendens rem alienam scienter, & tradens, committit furtum, ut l. si seruū. & l. alienam. cum ibi not. §. de fur. & infra in l. sequel. intellige gl. ut uelut dicere, † quod ille qui obligat rem alienam creditori suo, & illam tradidit ei, committit furtum, si facit sine consensu domini, ut sentit glo. j. §. eo. & probatur in l. si pignore. in prin. ff. de fur. In glo. si. in verbo vsucapi. in prin. op. de l. si ff. pro soluto. So. ibi reddit primo in potestatem creditoris, & intelligitur inquantum dixi quod ista l. loquitur in pignorante rem suam, quo casu sufficit quod redeat in potestatem creditoris, quantum ad hoc ut possit præscribi contra ipsum respectu iuris sue hypothecæ, sed respectu iuris domini hoc non requiritur, quia satis est quod redierit in potestatem domini, ut statim dicitur,

dicetur sed si intelligeres d. l. si. quod loqueretur de re aliena, tunc non sufficeret, si rediret in potestatem creditoris, immo debet redire in potestatem domini, ut dixi supra in l. præcenti, licet gl. hic videatur sentire contrarium & male. In ea gl. ubi sed non impeditur vſucapio. intellige gl. quantum ad ius domini ipsius debitoris domini, sed bene impeditur quantum ad ius hypothecæ: ut s. dixi. Rap. autē hic dicit, aliter videlicet, q̄ quando fit furtum per quod res ipsa reuertitur in potestatem domini, & tunc nō fit furtiva: quoniam si ante fuit furtiva, purgaretur vitium domini, redeundo in potestatem domini. & ita loquitur d. s. si rem. aliquando per furtum nō reuertitur in potestatem domini: & tunc loquitur hic. & dicit q̄ istud est subtile, sed certe nō videtur bene dicere, ut pater per prædicta quia licet res redierit in potestatem domini, nec res efficitur furtiva, ut ipse dicit: tamen hoc est verum respectu domini suis respectu creditoris non potest purgari vitium, quia committatur furtum, ut hic. & l. ff. pro. soluto.

S V M M A R I V M.

- 1 Res furtiva vſucapi non potest.
- 2 Furtivitas vitium est vitium reale.
- 3 Vicia realia quæ sunt, & quæ personalia, & quis eorum effectus sit, rem suam.
- 5 Bona fides emptoris non sufficit cum titulo & possessione, ut rem emptam vſucapere possit.
- 6 Furtivitas vitium possidenti officit, non ratione malæ fidei, sed ratione vitii ipsius, quod purgatum non est.

SCIENS servum. Vendens rem alienam scienter committit furtum, & res efficitur furtiva, & ideo per emptorem, etiam bonæ fidei vſucapi non potest, n̄ si purgetur vitium furtivitatis per reversionem in potestatem domini. h. d. † Nota q̄ quando vendens rem alienam scienter committit furtum, quod intellige vendit & tradidit, ut l. i. infra pro donato. secundū Cyn hic de quo dic vt dixi in l. i. §. eo. † Not. secundo q̄ res furtiva non potest vſucapi, ut in §. furtivæ. insti. de vſuc. quod intellige nisi purgatum vitium, reuertendo in potestatem domini, & quando dicatur reuertit in potestatem domini, dic vt dixi in l. præcedenti. & an & q̄ si res furtiva possit vſucapi, declara vt plene dixi in d. l. prima. † Not. tertio, ibi, Rei vitium. quod vitium furtivitatis est vitium reale. † Quæ autē sint vicia realia, & quæ personalia, & quis sit eorum effectus vide per gl. ord. in l. vicia. & quod ibi dicam, infra, de acqui. pos. & per gl. & Doc. in l. Pompo. §. cum quis. ff. de acqui. pos. & an huiusmodi vicia noceant successoribus universaliibus & singularibus, vide in dictis iuribus. & per glo. in l. his §. non deo. d. l. vicia. † Not. iij. ita, Bona fide. q̄ bona fides emptoris non sufficit, & cum titulo & possessione possit rem emptam

vſucapere, & sic propter hoc non excluditur, quā teneatur domino restituere, etiam p̄p̄io fidei non restituto. In civilibus. supra de furt. quod declara, vt ibi no. per glo. & Doc. Et circa causam huius l. dic vt plene dixi in l. i. supra eod.

- 6 † Nota quinto & ultimo, quod vitium furtivitatis officit possidenti, non ratione malæ fidei, sed ratione vitii ipsius, qd̄ non est purgatum.

S V M M A R I V M.

- 1 Titulus transactionis quomodo ad vſucapiendum sufficiens existat.
- 2 Possidentis alium quando ex transactionis causa aliquid dimittitur, aliquis titulus possessioni non operatur.
- 3 Titulus aliquis non transfertur, quando ex iuramento aliquid alicui dimittitur.
- 4 Laudum seu arbitramentum quidam transactio esse dicitur.
- 5 Verbis, ita in possessione, an titulus detur.
- 6 Dominium non transfertur nec vſucapiendi conditio, si quisquam de re sua promittat possessori contra, nam non mouere.
- 7 Possessori rem dimittendo, quod non transferatur titulus in possessione habili ad transcendendum dominium, vel vſucapiendi conditionem, in quibus casibus fallat.
- 8 Sciri duo si se extra iudicium diuidant, vel etiam in iudicio, an titulus acquiri possit, ita quod vſucapere valeant.
- 9 Cautela est quod si fiat diuisio inter fratres vel socios bona communia habentes, per iudicem fiat.
- 10 Renuncians qui in iudicio rei venditioni, videatur de necessitate domino renunciare.
- 11 Argumentum a consequenti de fructu bonum est.
- 12 Limitata causa limitatum parit effectum.
- 13 Dominium eo casu quo dominus transfert, non dominus transfert vſucapiendi conditionem.
- 14 Regula est quod quæcumque res vſucapitur, eadē Publiciana peti potest.

EX CAUSA. Ex causa transactionis possessionem acquirens potest vſucapere. in pro transactione. h. d. Et sic facit ista lex pro secunda parte huius rubricę ibi, vel transactione. & ibi dixi. vel sic, Transactio est sufficiens titulus vel causa ad vſucapiendum. † Not. quod titulus transactionis est sufficiens ad vſucapiendum, quod intellige si res fuit tradita ex causa transactionis. nam si tradens erat dñs, in continentem in eum transtulit dominium. l. traditionibus. §. de pact. ratio est, quia tradidit rem ut suā, quæ sua erat, & sic potuit & voluit transferre dominium in accipientem, ut ibi. & §. per traditionē. insti. de re. diui. sed si non tradidisset, sed ex causa transactionis dimisisset penes aduersarium, secus. Pone exemplum, peti rem à te quam detines tanquam meam, cum forte non esset. ueniuius ad istam transactionem, quia tu delisti mihi x. & ego delisti a lite, & dimisi eam re esse penes te, promittendo q̄ nunquam amplius petere rem

S 3 liberans

liberās te propter illam rem quam tu possides: certe non vñcupis contra verum dominium ut l. si pro fundo. & l. siue apud acta. §. de transact. Et ratio, quia si ego essem dominus illius rei per illam transactiōem dimittendo ipsam rem penes te, non transulīsem in te dominū, quia intentione mea non fuit aliquid ius in te trāsferrere solum de hie dīcedere: & sic quod potui, volui. l. multu in §. si quis alteri vel sibi & c. cum super abbacia. extrā de offic. deleg. Itē pōt assignari alia rō quia tradens tenetur ad dñum transferendū, dimittens vero nō. & ita sēnt. ista gl. nō in d. l. si pro fundo. circa fin. quod dicit ē tenendum menti perpetuo facit quod nō. Bal. in l. si constante §. si vxor. ff. sol. ma. Si itaq; in hoc casu fuisset dñs, nō transulīsem dominū: ergo si non fuit dominus, non potui transferre vñcupiendi conditionem: quia ista procedunt à partē l. clauibus. ff. de contrah. emp. & ita tenet hic glo. & istā opm sequitur Azo in summa huius tit. §. p. & Bart. in l. j. ff. de vñc. pro emp. & ita tenent Doc. mod. secundum Angel. hic. & ita communiter tenetur secundum Paul. hic. de quo dicam plene in glo. In glo. in princ. pro declaratione gl. op. de l. si pro fundo. in fi. & de l. siue apud acta & de l. si super possessione. §. de transact. ubi habetur, qd dominus rei qui transigit dimittendo rem suam aduersario, cum quo transigit, in eum non trāsfertur dominū: ergo ubi non esset dominus, nō posset transferre vñcupiendi cond. per regulā l. clauibus. ff. de contrah. emp. Gl. soluit duobus modis istud cōtrarium. Primo secundū Mar. Hug. & Pla. qd cōtrarium loquitur qñ dominus dimittit rē aduersario, quo casu nō procedit vñcupio, ut dixi in notabili hic loquitur qñ tradidit. Pone exemplū. petebas a me rem quam possidebam tanquam meā, deuimus ad transactiōē, quia dedi tibi mihi x. & ego tradidi tibi rem. nam si fuisset mea, transulīsem in te dominū: & si non est mea, transfero vñcupiendi conditionem, ut d. l. clauibus. & ita loquitur ista lex, & dixi §. in notabili. Secundo soluit gl. fm Io. negando regulam d. l. clauibus. quia semper non est vera, per l. ij. §. si a pupillo. ff. de vñc. pro emp. quā gl. vult dicere secundum Io. qd ista lex procedit etiam in casu, quo res non fuisset tradita, sed dimissa ex causa transact. apud aduersarium. & respondet ad d. l. clauibus. quia secundū Ioā. illa regu quā dicit qd in casu in quo ille qui est dominus, non transfert dominū: & tamen non dñs trāsfert vñc. conditio, vt d. l. ij. §. si a pupillo. Sed ista op. Io. communiter non tenetur. potest tamen aliquibus casibus saluari, ut dicitur infra in ver. & illud quod dixi de transact. Doc. communiter tenent primam op. quā fuit Mar. Pla. & Hugo. † Ex qua tu nō quōd quando alicui possidendi dimittitur aliquid ex causa transact. possessor nō probatur aliquis titulus, maxime habilis ad vñcupiendū. pro hoc ē tex. in d. l. si pro fundo. in fi. & ibi hoc nō. Bar. & alii scribentes, qui rex. est sing. in c. j. in fi. in titu de conc. inter vñc. & alium de benefi. in vñc. seu.

& est tex. cum glo. in verbo, pendente in l. siue apud acta. & ibi Bar. in fi. §. de transact. & nō. Bar. in l. j. ff. de vñc. pro emp. & nō ē glo. & Bar. in l. eius rei ff. de rei ven. & nō. Bar. in l. naturaliter §. nihil cōe. in iij. col. nec. pro declaratione huius lec. primo quāro. ff. de acq. pos. ubi est uidentū: quā declarat d. l. si pro fundo. & l. postquā liti. §. de pa. & ita tenet An. de Bu. sequēdo Bar. in d. §. nihil cōe in c. pastor. in vij. col. ad fi. extrā de causa pos. & proprie & idē tenet ē Pau. de Ca. in d. l. siue apud act. in fi. primz col. p. gl. quā est hic. † Idē quāro, dimittitur alicui ex iuramento: quia tunc ē non transfertur aliquis titulus, ut nō. glo. & Saly. in l. sed & si possessor. in princ. ff. de iurei. & nō. glo. in fi. de acq. §. si qd postulante. in verbo Dedit. & ibi per Ange. de Are. de quo vide omnino per Raph. in l. nam & postea §. si cum l. se. & seq. ff. de iurei. idē quando res dimittitur ex sententia, ut in §. fin. in l. de offi. iud. & not. in l. Pompo. §. si iussu. ff. de acqui. pos. & per gl. Dy. & Bar. in l. exceptio. ff. de excep. rei iudi. & Cy. & Docto. in l. j. suprà communia vñc. cum l. di. Idē tu dicas, quando ex laudo vel arbitramēto dimittitur res penes aliquem. † quia laudum seu arbitramentum dicitur esse quādam transactiō, vt nō. glo. in aut ut d. iudi. §. si vero contingerit. col. ix. de quo per Cy. & Docto. in l. si quis ex consensu suprà de epis. audi. & per Docto. in l. j. suprà de transact. cum fin. † Adde tamen singulariter quōd per ista verba, sta in possessione, datur titulus, ut eleganter dicit Bal. in l. si volūrate. per illum text. suprà de hieicom. in l. lib. sed aduerte, quia Bal. in d. c. j. in fi. in ti. de conten. inter vñc. & aliu de benefi. in vñc. seu. videtur aliter, videlicet, qd ille qui dimittit rem penes aliquē, alienat trāsfert dominū, si erat dominus, ut ff. de rei vñc. l. quādam mulier. & ff. de iur. dot. in sponsalibus. §. j. praterquā in contractu transact. ut non acquiratur aliquis titulus, sed res dimittitur alteri parti, & non transfertur dominū seu vñcupiendi conditio, ut in glo. nostra. & d. l. si pro fundo. suprà de transact. Sed contra Bal. videtur esse gl. in l. stipulatio ista. in princ. in verb. succēssores. & ibi Ang. ff. de ver. ob. qui dicit per il lam glo. † qd si aliquis de re sua apud aliū constituta promittit controuerfiam non mouere possessor. per hoc non transfertur dominū, nec vñcupiendi conditio, quod est diligenter nō. & subdit quōd de hoc est casus in d. l. si pro fundo. §. de transact. licet illa loquatur in transact. & sic vult qd non sit speciale in transact. Item aduerte, quia videtur qd etiā in transact. transeat dominū, & si non erat dominus, transfertur vñcupiendi conditio. Nec obs. d. l. si pro fundo. in fi. quia secundū Rapha. Ful. in l. nā. & postea in §. si petitor. in iij. col. ff. de iurei. potest illi l. si pro fundo. in fin. responderi duobus modis. Vno modo, quōd ibi non negatur dominū rei relictē ex causa transact. transire in possessorē, si erat dominus. Sed bene dicitur ibi non teneri relaxantem de eūc. si res euincatur nam per hoc non sequitur, ergo si fuisset dominus, non transulī

transiisset dominium, nam ex donatione transiit dominium: & tamen si res emittatur, donans non tenetur de eic. l. 2. C. de eic. & habetur in l. Arst. ff. eo. ti. idem si ego crederem omne ius quod habeo, & non plus, si tunc dominus, transferret dominium: & si nudum ius tibi cōpetuisset, non teneret de eic. & ita est de directo in d. l. si pro fundo. in fin. facit l. quod si in uenditione. ff. de heret. vel act. ven. Secundo modo potest responderi ad l. si pro fundo si uolumus eam intelligere, quod ibi non transiisset dominium a petitoris, si fuisset dominus interitus quod tamen ibi non dicitur, incolendum est, quod transactionis forma & cōuentio ea sunt, videlicet quia dominus non cōuenit eam non petere, datus tibi sentit: & sic non transiret dominium, si non fuisset petitoris sed ageretur ut res de qua transigatur, sit possessoris. ut in iuramento habetur in d. l. nam & postea. S. si petitor. q. hoc casu non transiret dominium: nec dicit illa l. si pro fundo in fin. secundum Raph. in d. S. si petitor. ubi plenius per eum. & licet ista verba quādam ad intellectum d. l. si pro fundo. in fin. sint notabilia: tamen quantum ad decisionem quæstionis non sunt omnino vera. nā communis opinio est in contrarium: ut scilicet, quando quis dimittit rem aliquam apud alium ex causa transactionis, possessori nō acquirit dominium, nec probatur aliquis ei ad transferendum in eū usucapio ē de eic. secundum primū op. gl. luc. ut supra dixi. & ita vult etiam hic ipse Raph. & rationes deduxi supra in j. no. Par etiam assignari alia ratio secundum Bal. hic. nam ubi est transactio ab omni obligatione subtrahitur, licet ibi sit titulus, id est, transactio: tamen non est ibi obligatio subaudi tu, ex qua transferri debeat dominium vel usucapiendi conditio: sed est quædam patientia quæ non habetur pro tit. quo ad acquiritur dominium vel usuc. l. nunquā nuda. in pri. ff. de acq. re. do. & facit pro hoc gl. secundum eum in l. si ue apud acta. quæ incipit. pendere supra de trāsa. ¶ Et illud quod dixi transactio. quod dimittendo rem possessori, nō transfertur titulus in possessori habili ad transferendum dominium, vel usucapiendi conditio. fallit in pluribus casibus, & primo si ex causa transactionis retinetur res aliqua de qua non erat controuersia, sed consistebat eam esse petitoris, & ex cōuentione remanet apud reum: tunc enim reus usucapiet, si tradens non erat dominus. ar. in ff. de re. do. in §. intendum. secundum Raph. hic. Secundum fallit, etiam si de ea re dimissa erat controuersia, quando fuit actum in transac. ut omne ius petitoris ad reum transferatur: quia tunc si petitor erat dominus, transfertur dominium: alias transferretur usucapiendi conditio. & ita tenet Bar. in l. eius rei. per illum text. ff. de rei uenil. & Bald. & Raph. hoc idem tenent. sed Bar. in l. ff. de usu. pro em. distinguit in hoc: quia quis accepit pecuniam, & dixit: concedo esse ius quod tibi cōpetit in tali re, de qua lis erat: & hoc casu habet titulum pro emptore etiam pro tali re retēta. sicuti quando emō quicquid iuris habes, ut

emptor. eo. ti. & l. quod si in uenditione. ff. de heret. vel act. vend. & sic poterit habere usucapiendi conditio. Aut non dicit concedo, sed finio: vel quieto omne ius, & tunc secus esset. ut d. l. si pro fundo. item secundum Bald. hic, si agitur ne ad iudicem eatur illa tamen fallentia nō videtur posse procedere: quia res incerta nō potest possideri, nec tradi, nec usucapi. l. locus in fin. ff. de acq. pos. sed tu potes ad hoc respondere distinguendo, prout distinguit Bar. singulariter in d. l. emptor. in fin. ff. de usu. pro em. Aut uenditio vel concessio est facta hoc modo: Vendo vel cōcedo quicquid iuris habeo, vel trado quicquid iuris habeo: & tunc non potest possideri. & ideo præscriptio non procedit. l. si in possessione. ff. de usu. & l. a loquatur d. l. locus in fin. Aut vendo vel concedo quicquid iuris habeo in tali fundo: & trado totum fundum. & tunc procedit usucapio: quia credit se totum emisse vel habere ex concessione sibi facta. ar. l. 2. S. si fundum. ff. de usu. pro em. & licet Bar. loquatur de transactione rei, & bene, quia præsupponit rem fuisse apud vendentem vel concedentem: tamen idem esset quando fuisset apud reum possidentem: & concessisset omne ius in tali fundo, per ea quæ supra dixi. & pro ista distinctione quæ facit Bartol. in d. l. emptor. vide Bal. in l. si licet. §. j. in fin. ff. de le. j. & ibi Doct. & quod no. Pau. de Castr. in cons. 125. in §. col. in fin. & inde eundem Pau. in cons. suo 181. in fin. ubi declarat quomodo intelligatur illud quod dicitur, quod incertæ partis possessio vel dominium acquiri non potest. Et ex prædictis sis cautus tu apud quem res dimittitur ex causa transactionis. ut non solum dicatur in tradi. q. actor promittit rem apud reū, & promittit ipsum non molestare, vel etiam re petere: sed etiam dicat quod cedit & concedit, & transfert & mandat omne ius quod habet in dicta re, de qua erat controuersia, & similiter omnes actiones reales & personales, & mixtas, ciuiles & prætorias, & expressas, sicuti in instrumentis uenditionum apponi consuevit, & si fieri potest, actor tradat rem ipsi reo uel inducat ipsum in possessionem, non recedendo tamen ab aliqua possessione, quam haberet ipse reus: sed potius inhaerendo omni meliori modo, &c. & hoc modo cessabunt omnia dubia. Tercio fallit quando dimittens acceperit litis estimationem: puta quia ius partis erat certum: licet de eo esset lis. ar. l. si donante. in prim. ff. de do. inter ui. & vxor. & l. j. & omnino vide Bar. ff. de usu. pro empt. & vide etiam eundem, & non omittas in l. iuris estimatio. eo. le. titu. ubi hoc op. iure declarat. ¶ Sed circa prædicta posset dubitari, quid si sunt duo loci, & diuisiue extra iudicium uel in iudicio, an acquiruntur titulum, ita quod possit usucapere? dic si sit extra iudicium, tunc solum in dimidia dimidiæ quis habet titulum a socio, & ideo solum illa dimidia dimidiæ acquiritur titulum, & procedit usucapio: aliam vero dimidiam dimidiæ dicitur habere iure suo, & non a socio: & ideo in ea non quæritur

rit tunc. & ita vult glossa in l. cum putarem. ff. fa.
her. in l. qui Rom. §. duo fratres. ff. de ver. ob.
& sic illam non vincit: idem si fiat inter duos
communiter possidentes: sed si sit in iudicio di
uisio, quia postea lens egit iudicio diuisorio: si
non possidens egit iudicio diuisorio contra pos
sidentem & consecutus est dimidia rei: tunc
in tota illa dimidia quam est consecutus, habet
titulum a iudice, cum ante non posside
bat: & ideo totam illam rem quam consecutus
est, videtur. & ita loquitur l. Pomp. §. qui iuss.
ff. de acq. po. & ita non vult Flor. in d. l. cum pu
tare. in h. j. Et ex hoc not. vna cautelam quod
tutus est, vt sit iussio per iudicem inter fra
tres vel socios habentes bona communia: & q
iudex adiudicat partes: quia tunc si reperitur
in illa diuisione facta in portione signata, & tra
dia vna, quod esset vnus finis alienus: ille
cui adjudicatus est in parte sua, possidet totum
prescribere ipso x. vel 20. annorum: quod non
esset, si esset facta diuisio extra iudicium: & hoc
operatur sententia iudicis sicut alibi operatur
singulariter, in l. ait pretor. §. permittitur. ff. de
iur. & habetur per gl. or. iuss. quibus alie. li
cet vel non. in §. nunc admonendi. Item potest
etiam dubitari de alia q. videlicet quid si actor
in petitorio renuntiat: liti, an sicut renuntiat
rei vendit ita videatur etiam renuntiare domi
nio rei, de qua agebatur? & Bar. in l. naturaliter
in §. nihil cōe. in 2. lec. circa pri. versic. pro de
cla huius lect. ff. de acq. pos. tenet quod nō. per
d. l. si pro fundo. in fi. supra de trans. & probat
per illam rationem, nam certum est quod per
transacionem quis renuntiat iudicio, & tamē
per hoc non transit in eum dominium fundi pe
nes eum relictū. allegat not. in illa l. nostra. pro
hoc l. exceptio. ff. de except. rei iudic. & quod
ibi no. Non ob. glo. in l. postquam liti supra de
pac. quia dicit ipse quod nos. debemus scire q
ius duplex est, scilicet dominium. Item rei ven
dicatio que causatur a domino: vnde per renū
tiationem videtur renuntiare instanti & iuri
hoc est actioni seu uendicationi, vt per hoc cō
tra me agentem ad rem habeas exceptionem
petitionis, vel doli: vt d. l. postquam liti. & l. nō
solum. §. si liberationis verbo. & quod ibi not.
ff. de lib. leg. iuri aut domini non videtur renun
ciare, vt dictis iuribus probatur. sed Lu. de Ro.
in d. l. naturaliter. §. nihil commune. in 2. col. ff.
dicit quod Bart. in d. §. si liberationis verbo. se
quendo Inn. in c. veniens. extra de renūcia. te
net contrarium, videlicet quod imo ex dicta re
nuntiatione facta liti transeat dominium contra
rei: & hoc dicit esse verius: quia sibi videtur im
possibile, q. penes ipsum rei, qui acquisiuit rei
uendicationē, respectu renuntiationis non di
catur esse acquisitū dominium: cū illa non possit
stare vbi dominium non est, vt ff. de rei uen. l. in
rem. & l. vnica. C. de alie iud. mu. causa facta. Se
cundo quia renuntians isti petitorio intentato
rem quam petit, pro derelicto uidetur ha
bere, dominium ergo illius naturaliter possi
denti quæritur. ff. pro derelicto. per totum. &

l. si quis vi. §. differentia. ff. de acq. pos. Nec ob.
secundum eum l. siue apud acta. & d. l. si pro fū
do supra de trans. quia longe diuersa sunt a
transla. domini renuntiatio & transactio: cum
renuntians agat omne ius illum, cui renuntiat
transfere: sed non ita conuerso in eo, cuius re
spectu renuntiatum est, in transactio: quia ibi
transigens agit principaliter ut a lite disceda
tur, non autem ut dominium ex transa. quæra
tur. & ideo dixit hic Bald. quod si transigeret,
expresse diceret, Relaxo tibi omne ius quod in
d. re habeo. tali casu induceretur dominii trans
latio, cum intendat hoc expresse & principaliter
agere. & idem tenet Ange. in d. §. nihil cōe.
10 §. dicens quod qui renuntiat in iudicio rei
uendicationi, uidetur de necessitate dominio re
nuntiare: quia unum sine alio esse non potest.
nam si dominium remaneret apud renuntian
tem, oporteret dicere, apud eum debet rema
nere rei uendica. & nihil ad hoc alleg. sed pro
hoc posset allegare: quia bonum est ar. a con
sequenti destructo: ut no. glo. in l. 2. §. j. in uer.
ideo ff. si cer. pe. nam si perdit renuntians rei
uendicationi, quæ est consequens ipsius domi
nii. l. licet. §. ea obligatio ff. de procur. ergo ui
detur quod debeat perdere dominium: quod ē
eius antecedens: quia rei uend. causatur a do
minio. l. in rem in pri. ff. de rei uen. & Saly. etiā
tenet contra Bar. per d. l. postquam liti. sed ego
teneo opi. Bar. quam ponit in d. §. nihil cōe. &
quam tenet idem Bart. & Bal. in d. l. si pro fun
do. & Bal. in l. j. in 3. col. supra cōia de le. & An.
de Bu. in ca. cum dilectus in 4. col. & in c. pa
sto. in 7. co. extra de causa pos. & proprii & Pau.
de Ca. & Mode. in d. §. nihil cōe. in 2. lec. & hoc
per rationes Bar. Nec obstant rationes allega
te per Lu. in d. §. nihil cōe. & primo dum dixit
esse impossibile quod non sit acquisitum domi
nium ipsi reo: qui acquisiuit rei uendicationem
per ipsam renuntiationem: quia non est uerum
quod ex renuntiatione facta per actorem liti in
petitorio, uideatur illa rei uendicatio acquisita
ipsi reo: quia per dictam renuntiationem uide
tur solum renuntiatum instanti & causæ & ac
tioni: uidelicet ut si dicat se dominum ex ali
qua causa, non amplius ex illa causa dicere pos
sit se dominum: nō autem uidetur propter hoc
rei uendicatio quæ sita ipsi reo, quia ad hoc non
rendit illa renuntiatio. ar. d. l. si pro fundo in fi.
Nec ob. si dicatur, si renuntiauit actioni, ergo
sibi inutile remanet domin. & sic perinde est
ac si ipsū nō haberet: quia ad hoc potest respō
deri secundum Pau. de Ca. in d. §. nihil cōe. hoc
esse uerum quantum ad effectum agendi: sed
quantum ad effectum excipiendi uel replican
di uel iustificandi, possessorium non est, perinde
ac si non haberet. ar. eorum quæ habentur in l.
Iul. ff. de condi. inde. & per hoc patet quod nō
obstat, dum secundo loco dixit Lu. in d. §. nihil
cōe. quod si transferratur rei uendicatio in rem
ut dixi, & posito quod transiret, non tamen se
queretur, ergo transiret, etiam dominium, quia
unum potest stare sine alio: quia si cedo tibi rei
uendi-

uendicationem, non per hoc transfero in te dominium, nisi secuta traditio: ut not. in l. plane. ff. de her. & in l. eius. cum l. seq. ff. de rei uen. & not. Bart. in l. 3. eo. tit. & in l. si. ff. de here. uel a. uen. & in l. j. ff. pro emp. facit quod no. in l. Pom. §. si iuss. ff. de acq. po. Nec etiam ob. qd dicit Bart. in l. no. i. solu. n. §. si liberationis. de lib. le. & Lud. in d. §. nihil cōe. unde licet qd renūtiāns pōt habere rem pro derelicto: quia dato qd hoc ita sit, non tñ sequitur renunciatio: licet ergo rem habuit pro derelicto quia pōt esse qd non habuit, nec in dubio prælumitur habuisse propter ius excipiendi & replicandi & iustificandi possessorium sicut ut supra dixi in Paul. de Cast. Preterea nō uideatur bene dictū, qd per simplicem renunciationem, & sic nulla uoluntate res habeatur pro derelicto, quia opus est alio facto. l. si quis ut §. differentia. ff. de acq. po. Item quia ius reale est fortius quam personale lab. emptione. ff. de pa. & non ru. ff. si certum pōt. Nec est uerum qd renunciāns simpliciter licet, uideatur renunciare omne ius quod habet: quia imo uidetur solū renunciare instanti & actioni intentatę, ut dixi: & sic uidetur renunciāse dominio, nec ipm in reum transfuisse. Nec ob. tr. qd facti a consequenti destructio, qd non est uerum quod rei uendica. destruat cū eadem patet ex his que supra dixi. Preterea tunc est bonum a. a. consequenti destructio, qd oppositum consequentis non potest stare cū a. tēderetur no. Bal. in l. conuenticulū. in ar. C. de epis. & clesid. in casu nostro oppositū consequentis pōt stare cū antecedenti: quia potest esse qd quis non habeat rei uenditionē: tamē quia obstat sibi excep. transactionis, uel doli: qm renunciāns licet & actioni, & tñ haberet dominium: ut supra dixi, & ideo conclusio, qd per renunciationem factam per a. dōrē in iudicio petitorio non transfertur, dominium in reum possidentem. Sed do. An de Bu. in tra. suo possessorii & petitorij, quē posuit in cle. j. de casa por. & proprie. quera sequitur Lud. de Ro. in d. §. nihil cōe. saluando op. Bart. ita distinxit: Aut expressse est facta renunciatio: & tunc dictam Bartol. non procedat: ut tacite, & tunc poterandū factum, ex quo resultat renunciatio tacita: quia aut ex eo declaratur animus habendi rem pro derelicto ex modis inducentibus hanc prælumptionem, qui no. per glo. in l. fallus. in §. si ita. dūm. in uerfi. plerunque. ff. de fur. & in l. de re diu. §. si in uerbo, furtum. & tunc idem. aut animus habendi rē pro derelicto non declaratur sed potius contrariū: & tūc sit uera op. Bart. in d. §. nihil cōmune. & ponit exemplum Lud. si post renunciationem factam petitori a iudicio intentata inter dictum possessorium retinēda: & quod presupponit intentantem possidere. l. j. §. inter dictum autem. ff. ut possi. Iste enim casu non induceretur renunciatio domini per renunciationem petitori duplici ratione. Prima est, quia uidetur renunciāse petitorium tantum, ut ob hanc causam possint intentare interdictum retinēdū: non autem ut renunciem

12 dominio: §. quia limitata causa, limitata parit effectum. l. in agris. ff. de acq. re. do. cum si. & quia actus agentium non debent operari ultra intentionem eorum. l. non omnes. in pri. ff. si cer. pe. Secunda ratio est, & hanc dicit esse efficaciorē: quia ista duo sunt impossibilia, scilicet quod i habeat animum retinēdi possessionem, & quod i habeat dominium illius rei pro derelicto. l. si quis ut §. differentia. ff. de acq. po. sed ego non credo quod ista ultima pars distinctionis. Lu. fundetur in bonis rationibus: quia si rationes sue essent uerę, sequeretur quod esset in potestate renunciāntis, intentando postea iudicium possessorium facere, quod i sua renunciatio non extenderetur ad dominii renunciationem, etiam ubi aliās dominio renunciāset: sed si tempore renunciationis diceret, renuncio iudicio petitorio, saluo mihi iure intentandi possessorium: rationes sue optime concluderent: maxime quia si intelligeretur fuisse renunciāntem dominio, non possit postea intentare possessorium retinēdū: quia tunc petitorium absorberet possessorium. cum dilectus. extra de causa po. & proprie. que omnia perpetuo tene menti, quia ita perfecte non reperies istum articulum examinatum. Ex predictis omnibus per te colligere poteris unam distinctionem optimam, an & quando transigeas uel renunciāns iudicio petitorio uideatur renunciāse dominio, uel illud in reum possidentem transfuisse: sed breuiter causa em. nito. Secundo prin. no. ex glo. que est

13 h. c. rēta op. prima. Murani regulam, §. quod i in casu quo dominus transfert dominium, in eodem casu non dominus transfert ufucapiendi condit. per l. clauibus. ff. de contrahen. emp. & l. eum qui. in pri. ff. de pub. facit l. ex emp. in prin. ff. de act. em. que regula est uera affirmatiue, ut eo casu quo transfertur dominium, transfertur & ufucapiendi condit. sed nō negatiue: uidelicet quod in omni casu quo nō transfertur dominium, non transferatur ufucapiendi conditio: quia imo quandoque non transfertur ufucapiendi conditio: ut si pupillus uel alius inhabilis uendat. nam licet non transfero dominium, transfertur tamen ufucapiendi conditio. & ita loquetur tex in l. i. §. si a pupillo. quia allegatur hic in ri. gl. & §. si a furioso. ff. de usuc. pro emp. & quod Bart. & l. eum qui. in pri. & §. si a minore. quod l. tibi no. gl. & Doc. ff. de Publ. & ita no. dicit Bart. in l. Pōp. §. si iussu. uer. item opponitur, quod in quibus casibus ff. de acq. pos. & ibi per Doc. secundo dicta regula l. clauibus. procedit ex iusto ti. uel putatio, & ex iusta causa. secus si ex causa iniusta. ut l. Celsus. ff. de usu. uel dic quod illa regula procedit, quando est error ex parte tradentis, secus si ex parte accipientis: quia nunquam est causa translationis domini: & sic habes probare ti. uel iustam causā erroris, & inceptū ufucapere: ut dicit Bart. in d. l. Celsus. in uerfi. itē oppo. ex qua causa. pro quo facit l. eum in cor pus. & quod tibi no. ff. de acquiten. re. do. & l. si

ego.

Barthol. Capol.

ego. cum gl. & ibi Doct. ff. si cert. per. Tercio di-
cta regula l. clauibus non procedit, videlicet qd
ita vnum de facili non transfertur, sicut aliud.
nam dominium quod est penes autorem meum,
quod est vnicum, l. si vt certo §. si duobus vhi-
culum. ff. comm. est illud in individuo, quod ad
me transfertur, & est difficultus. quia non potest
in me transferri sine noua tradit. l. traditionib.
supra de pac. sed in Publiciana non est vel sic:
quia nolo vt dominus quasi auctoris mei: sed
nolo vt iure meo, scilicet Publiciana & vscu-
pione quæ ex tit. meo & traditione mihi facta
a non domino & ex possess. mea competit iure
meo: vt no. ff. de reg. iu. l. nemo plus iuris. ita ele-
ganter dixit Bar. in l. cū ius. in ver. sed opp. quia
qui est dominus, &c. ff. de vscu. quod not. quia
est subtile. Quarto dict. reg. l. clauibus. proce-
dit quando per nos acquirere volumus domi-
nium vel vscupandi cō. secus si per seruos no-
stros: quia possessionem, & dominium per eos
querimus etiam ignorantes, sed non querimus
vscupandi cond. nihil scientes: nisi ex causa pec-
catorum tantum: vt disputat gl. in l. j. §. itē acqui-
rimus ff. de ac. poss. & ibi Doc. & idem vult etiā
Ang. in d. l. j. in §. hæc quæ de seruis. sed Io. de
Im. Lud. de Ro. ibi tenent contrarium. de quo
dic vt ibi per eos. Quinto dict. reg. l. clauibus.
fallit. nam regulariter ista conuertitur: quæ-
cunque res vscupatur, Publiciana peti potest.
Ieum qui in pri. & ibi hoc no. gl. & Doct. ff. de
Pub. & tamen aliquando dominium a domino
non transfertur: & tamen contra eum competit
Publiciana: vt est casus in d. l. eum qui. §. si pe-
tenti. secundum Pe. & Cyn. in l. j. ad fin. supra
cōmunia vtri. i. qui dicunt quod dict. reg. quæ
vult paria esse tradere rem a domino, & trāsfer-
re dominium, & a non domino transferre Pub-
licianam, est vera in publiciana regulari, non
irregulari. & Publiciana regularis est, quæ com-
petit contra quemcunque præterquam contra
dominum. Irregularis, quæ competit contra do-
minū. pro hoc vide tex. in l. pe. & si cum ibi no.
ff. de Pub. & in l. si a Titio. cum ibi no. ff. de rei
ven. & sic vides qd l. clauibus. non habet locū
quando tractatur de publi. irregulari: quia licet
dominus non transferat dominium, tamen trās-
fertur vscupandi cō. contra ipsum dominū.
sed aduerte, quia ista non proprie est fallentia:
quia d. §. si petenti. loquitur dum tractatur de
Pub. quando habuit causam ab ipso domin. sed
l. clauibus habet locum, quando habuit causam
a non domino: & ista subdiuisa. præterea dato
quod non occurrat diuersa, nihilominus non est
mirum, si fallit reg. dicta l. clauibus. quia dicto
§. si petenti. loquitur negative, quo casu non
habet locum dicta l. clauibus. vt dixi secundum
Bar. in 2 fall. quæ omnia bene no. ad intellectu
reg. dicta l. clauibus. ff. de contrah. emp. quibus
adde omnino gl. in verbo, id qd emptoris. quæ
incipit contra Martinum, in l. contractus. supra
de fin. inst. & ibi vide Cyn. in 4. & 5. q. & quod
ibi no. per Doct. & quod no. Io. in l. qui fun-
dum. §. seruus. in fin. ff. de vscu. pro emp. & ea

quæ plene no. Angel. de Arc. instit. de act. in §
sed ite. in fin.

SVMMARIVM.

- 1 Verbum comparauit, quid importet.
- 2 Emens rem a pupillo eam non rescipit: non tamen ipsam restituere tenetur, nisi et pecunia restituatur, qua locupletior effectus est.
- 3 Titulus ubi pro non tu habetur, rescipio non proce-
dit, l. ceteri in iure erretur.
- 4 Contractu ex illius ecclesia tenetur, quatenus lo-
cupletior effectus est.
- 5 Minor vel ecclesia si vendat in causa non concessa, vñ
dicto tenet, si conditionem suam meliorem facit.
- 6 Pupillus eū aliena iactura locupletari non potest.
- 7 Excipiendum est contra eum, qui de prada sollicitus
est.
- 8 Beneficium alicui datum maxime contra ius com-
mane, ad aliquod iniquum compendium transien-
dum non est.
- 9 Res pupuli alienata, quibus in casibus rescipi vel
prescri. possit. & nu. 17.
- 10 Res pupilli alienata an spatio 30. vel 40. annorum
spatio prescribi possit.
- 11 Verbum nullum est vniuersale negatiuum.
- 12 Negatio plus negat, quam affirm. affirmet.
- 13 Statutum si distulerit, quod instrumenta dotalia
executioni mandentur nulla obstante prescriptio-
ne non obstat prescriptio etiam annorum 30.
- 14 Regula quod ubi nulla prescri. currit, ibi annorum
30. cursus non sufficit.
- 15 Statutum si disposuerit quod super instrumentis do-
talibus nulla currat prescriptio, non obstantibus
istis verbis prescri. annorum c. currit.
- 16 Tempus prescriptum ex pacto prior gari possit, ubi-
cunque inuentum fuerit, nunquam tempus illud
annos centum transgredit.
- 18 Dilatumum tempora pupillis, & minoribus cur-
runt, attamen restitutio datur.
- 19 Beneficia omnium minorum an ipsi furiosis tribuan-
tur.
- 20 privilegia pupillorum omnibus, qui sub aliena ad-
ministratone sunt, conceduntur.
- 21 Furiosus alius est, alius demens, vel mentecap.
- 22 Furiosus, fatuus, & demens æquiparant.
- 23 Prescri. an sicut gratis pupi. tempore dormit, ita et-
iam furoris tempore dormiat.
- 24 Prescriptiones quæ ex statuto procedunt, an con-
tra minores currant.
- 25 Locupletior quis modis quis dicatur.
- 26 Vendit. an teneatur si minor vel ecclesia rem ven-
dat in casu a iure non concessa: seu non seruata
forma iuris vel ita tutorum: sed tamen cond.
suam meliorem facit.
- 27 Alienatio rerum ecclesia sine episcopi autoritate
facta ipso iure non tenet.
- 28 Ecclesiæ contractum fauorabilem absque autorita-
te episcopi facere potest.
- 29 Pupillus ubi cunque iuxta tutoris autoritate obliga-
ri velut ad finē vt liberetur, illa obligatio valet,
& tenet.

- 30 *Mulier & minor infirmi, & de rest. grauati ad si. vi. resti. aliter possunt.*
 31 *Minor si ex status forma sine consanguineorum consensu atque non possit, secus tamen ubi hereditas laetitia esset.*
 32 *Minor contra status formam in quibus casibus habere possit.*
 33 *Effectum ad vnum indulta contrarium contrahere non debent.*
 34 *Statuto si caveatur quod mulier sine propinquorum consensu contrarium aut obligationem facere non possit, si mulier hereditatem opulentiam adierit, nunquid aditio valeat.*

EV M. qui pupillus vendens non confert tibi. & ideo non viucapitur res per eum vendita. sed si ex precio pupillus est effectus locupletior, debet pretium restituere. h. d. secundum Ang. sed aduerte, quia in littera non dicitur quod debeat pretium restituere. ideo potest aliter sumari. Pupillus rem suam sine tutore distrahens, non trahit detrimentum viucap. contra. sed si ea vendicat per excep. repellitur, nisi restituat pretium quo factus est locupletior. h. d. conc. hinc in prin. l. eum qui est l. iij. supra de aut. praest. an. Diuiditur illa littera in duas partes sicut duo continet dicta secunda ibi, sed si locupletior. Ita text. ibi, comparauerit. expone, id est ement. Et de illo verba quid importet, vide gl. in l. i. in ver. videtur. ff. de contrah. emp. & Bar. omnino in l. si quid eorum. in prin. ff. de le. iij. Ibi, occasione iuris dicitur quod disponit, ut venditio facta a pupillo non valeat. Ibi, ad iniquum trahat compendium, declaratur ut pupillus habeat rem & pretium. Ibi, submouebitur subaudi, ubi restituat pretium in quantum in quantum est effectus locupletior. ¶ No. si quod emens rem a pupillo non viucapit eam, non tamen tenetur ipsam restituere, nisi ei restituatur pecunia, quia est effectus locupletior: ex quo non quod res pupilli non potest viucapiri. concor. l. bonae fidei ver. nec interet. ff. de acq. rer. do. & no. gl. in l. de vi in § res fidei. quae incidit, l. triennio, de quo plene dicam in glo. j. sed aduerte quia in d. l. eum qui supra de aut. praest. an. longi temporis spatium non defendit: hic vero dicit, nullum temporis spatium defendit. de quo dicitur ut dicitur infra in gl. j. ¶ No. secundo secundum Ang. quod ubi titulus habet pro non ti. non procedit viucapio, licet oriatur in iure. ¶ No. tertio ibi, sed si locupletior arg. secundum Bal. hic: quod ex illicito contractu tenetur ecclesia, quatenus est effectus locupletior: vel saltem per exceptionem repellitur facit etiam l. si in emptione § item si emp. in ij. respons. ff. de cōtra. emph. & ff. de minor. l. intra utile § vendenti bus. ¶ No. iij. ex eod. text. quod si minor vel ecclesia veniat in ea non censetur, tenet venditio, si conditionem suam facit meliorem. & ita dixit per istum text. cum si gl. no. in l. cum hi. § tam trasactionem. quae in iuris arguitur. quod si, & ff. de transact. secundum Bar. ibi tenet contrarium, quod responderet ad istum text. quod hic non dicitur, quod valeat venditio: sed quod si fundus potest reuocari

donec restituatur pretium, ex quo est factus locupletior, de quo vide quod plene dicam infra in p. q. ¶ No. quinto quod est pupillus non potest locupletari cum aliena iactura. communis. l. j. § an i pupillum. & vide omnino gl. ff. de pos. & l. j. § si pupillus. ff. de neg. gest. & l. in. in prin. ff. de mo. quia hoc natura equum est neminem cum alterius detrimento fieri locupletior: ut dicitur text. in l. nam hoc natura. ff. de condi. indi. & c. suam. extra de pos. cum si. ¶ No. sexto excipendum esse contra eum qui de praesente est illicitus, ut hic in si. & l. si minoris. in si. ff. de alim. tu. & hic in gl. h. allegatur concor. ¶ No. septimo & vltimo, quod beneficium datum alicui, & maxime contra ius cōsue, non est trahendum ad aliquod iniquum compendium: & sic non quod iuris occasio non debet trahi ad iniquum compendium facit l. me nimerit. infra vide ubi dicitur, quod unde iura nascuntur, non debet inuicari occasio nasci. huic concor. text. in c. qualiter & qñ. el. j. extra de acc. similiter est l. non debet esse captio, nec alicui parare laqueum. xxvii. q. de iud. de i. & c. l. i. extra de rest. spo. & no. p. lo. de lmo. in l. si cum dōr. §. ff. sol. ma. In gl. i. per verbo, Defendit op. & videtur quod in omnes res empta a pupillo, sine tutoris auctoritate possit viucapiri, per l. i. § si a pupillo. ff. de viucap. pro emp. Glo. sol. duobus modis. Prima sol. est, quod hic emens a pupillo sciebat illum esse pupillum, ideo non viucapit. in l. contraria ignorabat: & propter illam ignorantiam potest viucapere, sed istam op. tenebat Pet. de Bella p. secundum Cy. & Alb. hic. sed ista non videtur bona sol. quia res pupilli empta etiam ab ignorante ipsius esse pupilli, non potest viucapiri, ut in hac l. & l. iij. supra de aut. praest. an. l. bonae fidei. verficu. nec interet. ff. de acquirenda rerum dom. & ita tenet gloss. in dicta l. tertia in princip. & in fine & ita vult etiam Barol. in dicto. § si a pupillo. post medium. in versu. si vero putauit ipsum aduultum. Secunda sol. ponitur hic in gloss. quod haec res vendita erat pupilli: ideo non potest viucapiri. ibi aliena quam bona fide possidebat pupillus. & istam sol. tenuit Iaco. de Aret. secundum Cyn. & Albe. hic: & sic in § si a pupillo. emens viucapiebat contra alium, & non contra pupillum. & istam sol. tenet etiam gl. in d. § si a pupillo. gl. soluit et aliter in d. l. eum qui. & in d. § si a pupillo. & aliter in d. l. bonae fidei. in vero, pupilli. & gl. & aliter in littera et in prin. ff. de min. sed sal. hic ita distinguit: Aut emptor scit vendentem sine tutoris auctoritate etiam pupillum, & tunc non viucapit, ut hic in prin. & d. § si a pupillo. in ii. resp. Aut putauit eum puberem, & tunc aut res empta est ipsius pupilli vendentis, licet pubes putetur, & tunc non viucapitur, siue sit mobilis, siue immobilis, quia privilegiantur pupilli, ne res eorum alienent, & ne praescribantur, ut in toto tit. ff. de rebus eo. & ff. de viuc. l. ubi lex. Aut res ab eo empta est aliena, & tunc aut res mobilis, & viucapitur, ut d. § si a pupillo. in ii. rñ. aut est immobilis & dicit ibi glo. quod non potest viucapiri, quia non

Barthol. Capol.

non potest alienari sine decreta, vel lex quæ tutoris. supra de adm. tuto. & per consequens nec præscribi, vt l. alienationis verbo. ff. de ver. sign. q. d. titulus est nullus, quid decretum non interuenit, sine quo non procedit longi temporis præscriptio. & hoc no. glo. in d. l. eum qui supra de aut. præstan. sed certe secundum Salyc. hic, si hoc est verum i re immobili, idem debet esse in re mobili, licet aliena, quando sufficit suam putare, ut non possit eam alienare sine tutore, vt d. l. lex quæ tutoris. sed saluando gl. dicit, quod procedit secundum ius antiquum, non secundum nouum post d. l. lex quæ tutoris. & ideo pro istorum iurum declaratione se remittit ad ea quæ ipse dixit in l. j. infra si aduer. vsuca. & in l. ij. in ij. & iij. consi. & ad ea quæ ipse dicit in l. fi. supra in quibus cau. in integ. res. non est ne. ¶ Sed pro clariori doctrina dic si queritur, an res pupilli alienata possit vsucapi vel præscribi. & distingue, aut est alienata p personā prohibita alienari, puta per ipsum pupillum, vt in toto ri. supra de prædijs minor. & maxime in l. non solum. ff. de reb. eo. per totū. & in l. quib. alie. licet vel nō. in §. j. & talis res non pōt vsucap. d. l. bonæ fidei §. quod interest. & no. gl. in §. res fidei. in l. de vsuca. & gl. in c. cum non liceat. extra de præscr. nec potest præscribi spatio longi temporis x. vel xx. sed iste est casus in l. eum qui supra de autor. præstan. & est ratio, quia cum ista alienatio sit nulla, vt in iuribus supra allegatis, sequitur quod nō tribuit titulum, qui est necessarius in vsucapiōe vel longi temporis præscrip. l. diutina. infra de præscrip. longi temporis. & l. nō iusto. supra de de rei vend. & not. gl. in l. cū notissimi. in prin. de præscr. xxx. anno. infra & habetur p. gl. & ca. 10 no. in c. si diligenti extra de præscr. ¶ Sed dubiū est, nūquid possit præscribi spatio xxx. vel xl. anno. & videtur q. non per istum tex. ibi, dū dicit, nullū tēporis spatium defendi. nam dum dicit, nullū tēpus, videtur includere et spatium 11 xxx. vel xl. anno. ¶ quia verbum nullum, est vniuersale negatiuū, quod totum videtur negare. nam si vniuersale affirmatiuum, puta omne, indubio includit omnia, quia qui omne dicit, nihil excludit. l. à procuratore. supra mand. & l. lul. in princ. ff. de leg. iij. & xix di. finit. si Romanorum. cum si ita. videtur quod vniuersale negatiuum debeat omnia excludere, maxime ¶ quia plus negat negatio quā affirmatio affirmatio, vt l. hoc genus. cum gl. ff. de condi. & demon. & no. gl. magna in c. dilectus. extra de cōsue. & no. Alb. de Ro. in l. qui testamento. §. mulier. ff. de test. & Ant. de But. in c. præstium. in. ij. col. extra de testi. Itē pro hoc, quod non currat præscr. etiam xxx. vel xl. annorum, allego quod singulariter no. Bart. in l. cum satis in princ. C. de Agri. & cens. li. xi. qui dixit, ¶ quod si statutum dicat, quod instrumenta dotalia mandentur executioni nulla obstante præscr. non obstat præscr. etiam xl. ann. quia statutū simpliciter loquitur, & iō simpliciter est intelligendū. l. de precio. ff. de pub.

Nec ob. secundum eum d. l. cum satis. quia limi tatur per aliam l. quod in statuto non est. Item pro hoc adduco quod elegāter no. Ang. in l. om nes. in ul. col. j. de præscr. 30. vel 40. an. qui dixit dando regulam in aliquos, quæ sibi placent. 14 ¶ quod vbiūque inuenis aliqū casum in quo per legem specialiter sit prouisum, q. nulla currat præscr. ibi non sufficit cursus annorum 40. & pro hoc dicit esse casum in l. cum notissimi. in prin. j. de præscr. 30. vel 40. an. & in l. j. infra ne rei domi. vel templorum. & in l. præscriptio temporis. j. de operibus pub. & in l. fi. C. de fun. limi. lib. ii. & in l. si quis decurio. la. 3. C. de dec. cor. lib. x. & in l. 4. C. de fabricen. sib. eo. li. & in l. ordinariū C. de coho. li. 12. & i l. neq. supra de vsufr. & in l. qui saliam. ff. de sal. & ad hoc al. le. glo. quam dicit hoc tenere de decisio in d. l. fin. C. de fun. limi. subdit tamen quod currat præscr. c. annorum. & idem tenet Angel. in l. j. infra ne rei do. vel templorum. & idem vult etiā Angel. in anten. vt de cetero non fiant communationes. col. 5. per illum tex. cum gl. dicens, 15 ¶ quod statutum disponens super instrumentis dotalibus, nulla currat præscr. quod non obstantibus istis verbis currat præscr. c. annorum. & idem vult Ang. in l. nō solum. in prin. ff. de vsuc. qui dixit, quod exceptio homine libero, & quibusdam aliis, omnia subiecta vsucapiuntur c. annis, quantūcūq. aliqua censura ciuili vel municipali dispositum sit, vt nulla præscr. obstat te res valeat aduocari. per tex. in d. corp. aut. vt de cetero commu. non fiant. ad fi. contra l. fi. 3. de fac. san. eccl. Et idem videtur velle Flo. in l. an vsus fructus ff. de vsufr. qui dixit per illum tex. q. licet in certis casibus lex dicat, nullo tēpore præscribi. l. j. j. ne rei do. vel templorū. & l. cum parit. j. de præscr. 30. an. tamen præscribi pōt, & debet spatio c. annorum. Item adduco quod no. Ang. in l. nemo potest. ff. de leg. j. in fi. 16 ij. col. qui dixit notabiliter, ¶ quod vbiūque iuueniens tēpus præscriptū, prorogari posse ex pacto, nunquā illud tempus transcendit annos c. vt l. j. cū gl. j. de præscr. 30. vel 40. annorum. vbi etiam de hoc dicit. Item pro hoc allego tex. 3. de vsufr. in l. neq. cū his. quæ ibi no. Pau. de Ca. in fi. qui dicit, q. ille tex. dū loquitur, quod nulla temporis præscr. iuuat, debet intelligi etiam de præscr. 30. an. quia illa videtur etiam fuisse sublata. & subdit. quod non ob gl. in c. j. §. præterea. in ri. de ca. Contra in vñ. sen. quæ videtur velle, quod per illa verba excludatur solummodo præscr. x. vel xx. an. quia illud non est verū, nisi natura subiectæ materiæ in contrarium sua deat. facit l. si stipulatus. in prin. ff. de vsufr. & l. si vno. in prin. cum ibi no. ff. loc. cum si. & videtur velle Bal. & Iac. de Alua. in d. §. præterea. & Bar. in l. cum satis. in princ. C. de agri. & cens. li. xj. de quo per Barto. plene in d. §. præterea. qui ponit, quod quando illa verba, nulla præscriptione temporis obstante, debent intelligi, nisi in præscr. 40. an. per l. on nes j. de præscr. 17 30. an. ¶ Ego vero in q. nōstra, an res pupilli p ipsum vendita possit præscribi spatio salte 30. vel

vel 40 vel 100. annorum, puto sic esse distin-
guendum, aut ille qui emit rem pupilli ab ipso
pupillo, sciebat ipsum esse pupill. puta quia erat
ætatis 10 annorum, ita quod sciebat ipsum esse
pupill. & non posse vendere, & sic fuit in ma-
la fide & tunc dico, quod nullo tempore posset
prescribere, ut probatur in l. j. in prin. C. si quis
igno. rē min. sine decreto comparauerit. cum
glo. ibi in vers. quoque sciens quā vult, quod
isto casu duo obstant prescriptioni. prima, quia
res est pupillaris: secunda, quia est in mala fide
& ideo non posset prescribere emptor, et si vi-
ueret c. an. per c. fi. extra de prescri. & c. posses-
sor mala fidei. de reg. iur. in 6. cum no. in d. iuri-
bus. quia etiam vsque ad mille annos non pos-
set prescribere, ut no. gl. sing. 16. q. 3. per singu-
las in verbo, dubitatio. in fi. per d. c. fi. & idē te-
net Ant. de Bu. in ca. illud. extra de prescri. Aut
emptor non fuit in mala fide, puta quia puta-
bat pup. etiam adultum fore, ex aspectu. l. mi-
nor 25. annis ex aspectu. ff. de min. vel l. quia e-
rat prope 14. annum, vel si erat pupillus, & hoc
sciebat, putabat tamen ab ipso se emere posse,
& sic non erat in mala fide, vel dolo, licet esset
in errore iuris, qui excusat a dolo & mala fide
ut l. igitur. §. primo. ff. de libe. causa. & l. j. in fi.
cum gl. ff. de abige. & per gl. in l. si pelagij. la. 2.
& quod no. ibi Ang. infra ad l. Fla. de plag. cum
fi. & tunc tenerem quod licet prescri. x. vel 20
anno. non sufficeret ad prescribendam rem pu-
pilli, ut est casus in l. cum qui supra de autor.
præstan. & in l. j. in fi. supra. si quis ign. rē min.
sine de certo comparauerit. tamen prescribere-
tur spatio 30. vel 40. anno per l. ficut. vbi ē ca-
sus. & per l. omnes, infra de prescri. 30. anno. &
ita intelligitur gl. in l. j. in verbo, qui sciēs. ibi,
idem si sciebat rem esse pupilli, & credebatur
emere rem & pro hoc allego gl. in d. c. j. §. præ-
terea. & quod ibi not. Bald. & alij in ti. de cap.
Corradi. & quod no. Bar. in d. l. cum satis. C. de
agri. & censu. lib. 1. & in d. l. si quis decurio. Itē
per hoc l. j. §. j. inf. de an. exce. & l. fi. infra unde
vi. vbi habetur quod licet res furtiva non possit
vsucapi, tamen pot. 30. annis prescribi. & ita te-
net Ang. in l. nemo potest in 2. col. ff. de leg. j.
de quo dic ut dixi in l. j. in prin. in j. no. supra eo.
Item pro hoc facit, quia licet res mobilis non
possit usucapi sine tit. ut l. j. infra de vsuca. tras-
for. tamen non potest prescribi spatio 30. an-
nor. sicut res mobiles prescribuntur, ut not.
Ang. in l. certū, supra fami. etc. Nec obstat tex.
in hac l. quia debet intelligi secundum l. cum
qui supra de aut. præstan. scilicet de prescri. x.
vel 20. ann. nō aut de prescri. 30. vel 40. anno.
per d. l. ficut. & per d. l. omnes, infra de prescri.
30. annorum. ut iura iuribus concordentur. l. j.
supra de inoff. do. & in c. cum expediet. de elec.
lib. 6. & sic intelligitur quod non prescribitur
spatio x. vel 20. anno. sed 30. vel 40. sic nec ob-
stant iura & rationes hic in contrarium adduc-
te quæ tendunt ad hoc, ut illa verba nulla tem-
poris prescriptio tollat, etiam præsc. 30. vel 40
quia licet illa verba de sui natura possent com-

prehendere, tamen in casu nostro non compræ-
hendunt, ut iura iuribus concordentur, ut dixi,
& quia subiecta materia hoc pari videtur, per ea
quæ dixi supra secundū Pau. de Ca. in l. neque
in fi. supra de usufru. Intellegendo tamen præ-
dicta ut prius deducatur de illa prescrip. 30. vel
40. anno. pupillaris ætas, id est tempus quo fuit
pupillus post uenditionem, uel aliam alienatio-
nem, quia illa prescriptio dormit interim, nec
currit aliquod tempus pupillo, ut l. ficut. infra
de prescri. 30. anno. & l. fin. in fi. supra in quibus
cau. integ. resti. non est neces. & hoc tenet Bar.
in l. naturaliter. in 6. col. in fi. uer. quæro an ista
usucapio. ff. de usuca. elapso autem tempore pu-
pillaris ætatis, currit prescrip. 30. uel 40. anno.
quia illam etiam currit sine titulo, ut in l. cum
noxissimi. in prin. & ibi hoc uo. gl. infra de præ-
scri. 30. anno. Et ea quæ dixi non solum habent
locum quando uēditur, uel aliter alienatur res
pupilli ab ipso pupillo prohibito alienare, sed
etiam si alienetur per aliam personam prohibi-
tam, etiam tutorem. quando alienaret illam rē
tanquam rem pupilli & eius nomine seu tuto-
rio nomine si ne decreto, & in casu a iure non
permisso. iuxta l. quæ tutorem, supra de admi-
tuto. & l. magis puto. §. ne possim. ff. de rebus
eo. & in toto illo ti. & supra de prædiis min. p.
totum cum fin. & quia est eadem ratio, ex quo
alienatio est facta pupilli nomine per prædicta,
sed si alienatio fuisset facta, ut per tutorem uel
per extraneum de re pupilli tanquam de re ip-
sius alienantis, uel alterius quam pupilli, & sic
non tutorio nomine, sed proprio, & tunc dicen-
dum est alienationē ualere in præiudicium a-
lienantis, ut l. si is infra de prædiis mino. sed nō
in præiudicium pupilli uel minoris, quia non
currit prescriptio contra eos etiam centena-
rio, si eiens sciebat rem esse pupilli, & alienari
non posse, ut probatur d. l. j. in prin. cum glo. ff.
supra si quis ignor. rem min. sine decreto, ut su-
pra dixi, quando pupillus ipse uendit, sed si
emptor ignorabat rem esse pupilli uel minoris
tunc durante pupillari uel minori ætate nō cur-
rit prescriptio, sed demum ea finita currit, ut
est casus in d. l. j. in fi. & ita tenet Pau. de Ca. in
l. fi. in 4. col. supra in quibus cau. in integ. resti.
nō est neces. Et prædicta procedunt non solum
quando usucapio uel prescriptio incipit con-
tra pupillum, sed etiam incipit contra maiore
defunctum, quia indistincte non currit contra
pupillum, dormit etiam illud tempus pupilla-
ris ætatis. l. ficut. in fi. infra de prescri. 30. uel 40
annorum. ar. d. l. fi. quæ dicit, melius est ante rē
pus occurrere. & ita tenet gl. & Bar. in d. l. etiā
ei. ff. de mino. qui dicit quod ita glossatores cō-
muniter tenuerunt. Item prædicta procedunt
in usucapione uel prescriptione legali, secus
in conuentionali, puta si erat tempus orēxiū
a contrahentibus, quia si illud est uerum con-
tra maiorem defunctum, currit postea contra
pupillum, ut l. Aemilius ff. de mino. & ibi no. &
not. etiam per Bar. in d. l. etiā ei. & currit et-
iam illud tempus sine spe restitutionis, ut d.
l. Aemi-

Barthol. Capel.

l. Aemilius. & ita vult Pau. de Cal. in d. l. si tu
pr. in quibus cau. in integ. resti. non est ne. e. l. tē
reus in p. r. i. p. t. i. e. n. e. t. e. s. t. a. m. e. n. t. a. r. i. a. , ut not.
Bar. in d. l. etiam e. & in d. l. si. puta quando tē-
pus erat p. r. i. x. i. m. a. t. o. r. e. , & illud currebat
ad corroboracionem celebrati contractus per
defunctum, quia tūc currit sine spe resti. ut est
catus in l. si intra. s. de non nu. pecu. si bene in-
spiciatur, quia tex. dicit ibi, quod currit mino-
ri, ut compellatur soluere, ergo sibi restitutio
non datur, quia tūc nō compelleretur soluere,
licet gl. ij. in fi. in d. l. si. teneat cōtrarium, quod
datur ibi restitutio, quod est falsum. nec ex ali-
qua parte illius tex. hoc inte. ligitur, bene ta-
men est verum aliud quod dicit ibi glo. videli-
cet quod ibi tempus incēperat currere in per-
sonam minoris ipso iure, sed quod currat cum
effectū, & non detur restitutio, ut ibi colligitur
hoc, non peruenit ex eo q. incēperat currere
in personā minoris, ut patet ex l. j. cum ibi no.
suprā si aduer. v. l. i. c. ap. sed prouenit ex eo quod
illud tempus proponendā exceptionis nō nu-
pe. currit ad corroboracionem contractus ce-
lebrati per defunctum. sed si esset tempus incē-
ptum in personam defuncti maioris, quod ta-
men non currit ad corrob. contractus celebra-
ti per defunctū, tunc currit etiam hodie ipso iu-
re, sed daretur restitutio in integrum. & ita in-
telligitur d. l. j. suprā si aduer. v. l. i. c. ap. quā
incipit, secundum veteres. circa fin. dum oppo-
nit de dictis l. l. & ita vult Pau. de Ca. in d. l. si in
ij. col. Item secus in p. r. i. s. c. r. i. p. t. i. o. n. i. s. , ut in
tempore triennij, quod datur in prima instan-
tia, quia illud tēpus currit ē hodie pupillis &
minoribus, & non datur restitutio, nisi in sub-
sidium tutore vel curatore non existente solu-
do, ut l. properandum. s. si. suprā de iudic.

Idem in tempore appellationis interponen-
dā, quod est hodie x. dierum, ut in aut. ho-
die. infrā de appe. & in c. cum sit Romana. ex-
trā eod. tr. vel p. r. o. s. e. q. u. e. n. d. a. p. p. e. l. l. quod est an-
nus, vel ex causā biennij, ut in aut. ei qui. infrā
de tempo. app. & habetur in d. c. cum sit Roma-
na. & in c. ex rōne. eo. ti. Ista. n. tempora ē hodie
currunt propter rigorem iuris cōseruandū,
sed datur restitutio in nō subsidium, quia
magis vertitur in hoc p. r. a. i. u. d. i. c. i. u. m. pupilli vel
minoris, ut patet ex l. i. suprā si sēpius i. integ.
resti. fue. postu. quē loquitur de tēpore appellā-
di quod currit, & datur restitutio. ut l. & si sine.
s. p. e. & si. l. de min. Et de p. r. e. d. i. c. t. i. s. p. r. a. e. s. c. r. i. p. t. i. o. n. i. s. est gl. ord. in auten. de hered. & fal. in s.
pupillis autem. super verbo nihil. quā incipit,
quo ad effectū. & Bar. in d. l. etiam ei. ff. de nu.
in l. j. & ij. s. si sēpius in integ. resti. fue. post. &
Doct. in d. l. si. Item secus est dicendum in tē-
poribus assignatis per iudicē, vel statutum ad
singulos actus, q. quia currunt tempore dila-
tionum pupillis & minoribus, sed datur resti. ut
no. in dictis iuribus. Item secus est in tempore
statuto ad conficiendum inventariū, quia simi-
liter currit ē pupillo, sed datur resti. ut est tex.
cū gl. in d. s. pupillus aut. & ita tenet ē Bar. in

d. l. et ei. & Doct. in d. l. si. Item secus est in ca-
su aut. si minor. s. de tempo. in integ. resti. l. p. e.
Itē secus est in casu speciali in quo pupillo cur-
rit p. r. a. s. c. r. i. p. t. i. o. q. u. i. n. q. u. e. n. n. a. l. i. s. , qui est in l. si ma-
ter. s. de sta. defun. post. quinquennij quā rāf.
Item secus in alio casu speciali, de quo in l. au-
xilium. de minorib. ff. & de his duobus vide p.
Bar. in d. l. et ei. & per Doct. in d. l. si. In peten-
da autē bonorū posses. nō currunt tempora pu-
pillo. vel minori, per d. l. si. suprā in quibus cau.
in integ. resti. non est necell. & circa p. r. a. d. i. c. a
vide Doct. in d. l. si & Ang. in auten. de tempo-
re non sol. do. in s. j. col. vij. vbi omnino vide.
Et ea quā suprā d. i. c. a. sunt de pupillo vel mino-
re, locum habēt etiam in futuroso. & pro hoc
allego glo. nor. in terminis in l. ij. in verbo, ad
agnatū. s. de cur. fu. quā dicit singulariter, sub
dubio tamen forte, quod idem debet seruari in
p. r. e. s. c. r. i. p. t. i. o. n. i. s. & alijs beneficijs quā dantur minori-
bus, quia illa dantur ē futuroso, per d. l. si sēpius
allegatam. & est gl. similis in l. Marcellus. in gl.
magna, i. ver. quid autem de futuroso ff. de fide-
iur. & ibi hoc vult Pau. de Ca. in fi. & idem vult
Bal. in l. sanctis. in ij. q. s. qui admit. ad bonor.
19 posses. qui dicit q. in d. l. ij. est glo. nor. q. q.
omnia beneficia minorū tribuuntur furiosis, &
hoc probatur in l. Fulcinius. i. s. adeo ibi, quia
omnis eius status. ff. ex quib. cau. in poss. eatur.
vbi probatur q. priuilegia pupillorum exten-
duntur ad furiosos. s. & ita no. Bar. per d. s. adeo
in l. Imperatores. ff. de re iudica. quem seq. ibi
Ioā. de Imo. & idem vult Bar. in d. l. ij. suprā de
cura. fu. qui dicit per illum tex. q. l. loquentes
de minoribus & de eorū fauore, extenduntur ad
furiosos & mente captos, & idem vult Bald. in
c. j. post medium, in tit. de benefi. fra. & quali-
ter frater fratri succedat. in v. l. i. c. u. qui dicit q.
illud quod dicit gl. l. i. d. c. j. in pupillo. ē ad
prodigum & furiosum trahi debet, quia eisi ē
priuilegijs vtuntur, ut elegāt no. gl. in d. l. ij.
quā dicit q. omnia priuilegia cōpetentia pupil-
lo, cōpetunt prodigo, cui bonis interdīctū est,
& furioso. & subdit Bal. q. alibi non reperitur
gl. similis. in priuilegijs tamen secundum cum
potest induci pro simili id quod no. glo. in d. l.
Marcellus. & in l. interdum. in si. magna glo. ff.
de cond. inde. & idem vult Lud. de Ro. in l. j. in
prim. in vj. col. ver. ex quibus oibus videtur Bar.
errasse. ff. de verb. obli. & ita no. Ang. de Arc. in
20 l. illud. l. ij. de appel. q. Itē hoc probatur alia
rōne generali, quia priuilegia pupillorū cōce-
duntur omnibus, qui sunt sub aliena admini-
stratiōe ut probatur in l. dān. in si cum tribus
ll. seq. ff. de priuileg. cre. sed furiosus est sub admi-
nistratiōe curatoris, ut in toto tit. ff. & C. de
cur. fu. ergo & in terminis q. nostrā q. sicut ip-
so iure nō currit p. r. a. s. c. r. i. p. t. i. o. minoribus, ita nō
currit furiosis, vel mente capris. tenet expres-
se Bal. in d. l. ii. s. de cura. fu. per gl. sing. ibi, qui
dicit idem credere in omnibus qui reguntur p.
curatorē, qui minoribus comparant, ut d. l. Ful-
21 cinius. circa mediū. Et licet alius sit furiosus,
& alius demēs, vel mēte captus, quia fur. o. i. u.
habet

habet furorē patentē, mente capiens vel ſenes
lagentes, ſecundum Bald. in d. l. i. & Ange. in l.
ſi cum dorem. in §. ſi maritus. circa primū ſol.
ma. & Ang. in lex facta. in ver. ſed quod pater.
ff. de vulg. & pupil. & habetur per Bald. in l. tam
21 dementis. ſuprà de epif. audi. ¶ Tū lex loquens
de furioſo, hēt locū in demēte & mente capto,
ut no. Bald. in l. ſi vēr. in prin. alias eſt in §. cu
ratorē. ff. de tuto. & cura. da. his. & in verſi. oīa
iura quę habent locū in mente capiti, habent
locū ē in furioſis. no. Bald. in l. Gallus. in §. initi
tuens. in ij. col. circa prin. in quarto notabili. ff.
de lib. & poſth. & propterea de Alb. de Roſat.
in obſervare. ad ſi per illum text. ff. de cura. fu
rio tenet q. furioſus, fatuus, & demens equipa
rantur, & ideo ea quę dicta ſunt de præſcripti.
ut non currant pupillo, vel minori, habent lo
cum nedum in furioſo, ſed ē in mente capto,
& prodigo. quia prodigus æquiparatur pupillo,
ut eſt text. in l. certi conditio. §. quoniam.
in fi. & ibi Doſto. ff. ſi cer. petatur. & probatur
in d. l. Fulcinius. §. adeo. in verſicul. idemque
etiam prodigo. & hæc omnia perpetuo tene
menti, quia ſunt not. & vilia. Sed adverte cir
ca prædicta dum dixi, quod iura loquentia de
præſcriptione in perſona pupilli, vel minoris
locum habent etiam in furioſo, vel mente cap
to, vel prodigo, & ſimilibus, qui ſunt ſub au
ta vel adminiſtratione alicuius, quia poſſet du
bitari, an hoc ſit verum reſpectu pupillaris.
23 ¶ videlicet an ſicut præſcriptio dormit tem
pore pupillaris ætatis, ut ſuprà dixi, ita etiam
dormiat tempore ſuturis & dementiæ. de quo
dic. ut plene dicam in lege ſicut in ſeptima. no.
infra de præſcrip. xxx. vel xl. annorum. vbi hoc
examinabo plene, & ibi etiam eādem, an leges
loquentes de pupillo in materia vſucapionis
vel præſcriptionis, locum habeant in eccleſia,
vel pauperibus, tamen etiam omnia privile
gia, quę habent pauperes, habet etiam eccleſia,
ut not. Bald. in l. ſancimus. §. cum autem.
24 circa fin. ſuprà ad Trebel. ¶ Sed circa prædi
cta poſſet dubitari quid in præſcripti. quę pro
cedunt ex ſtatutis, an illę currant contra mi
nores. Bartolus format hanc quęſtio. in lege
ſina. in fin. ſuprà in quibus cauere. in integ. non
eſt ne & tenet quod ſi tractatur de damno mi
noris evitando, ſtatutum loquens de præſcri
ptione ſimpliciter debet reſtringi, ut non com
prehendat minores, per d. l. ſina. & per ratio
nem ibi poſitam, facit ad hoc l. ſecunda cum
ibi not. ſuprà de noxa actum. & quod not. Bar
to. l. in omnes populi. in ij. quæſt. vj. in q. prin.
in prin. ff. de iuſtit. & iur. & idem tenet Barto.
in l. certū et. in fi. ff. de minor. & in l. ij. C. de ſeu.
patri. l. b. xi. ſed not. in cap. conſtitutus. in fine
extra de in integ. reſtituti. tenet contrarium.
nam dicit quod d. l. ſina. non habet locum niſi
in præſcriptione legali, non in ſtatutaria. &
idem vult ſpeciatim etiam de in integ. reſtituti. §.
jin verſicu. hanc autem not. Bald. & Rayn. Paul.
& Rayn. de Cate. in d. l. ſina. tenent contra Bar
to. & habentiam in c. ij. in 3. col. in fi. cum ſequē.

in tit. al. quo tempore mili. inueſti. pet. in vſi.
ſeud. ſed opin. Bart. tenet Rapha. Faigo. in con
ſil. ſmo. 116. quod incipit Franciscus Sarr. in 2.
dubio. Card. Zab. in d. i. conſtitutus. cum tenet
plene illam quęſtionem, & tandem concluſit,
quod i. quęſtio iſta eſt dubia, & vera que pars po
teſt ſuſtineri. Baldus not. in l. omnes populi. ff.
de iuſtit. & iur. dicit quod opin. Bartol. eſt iuſtis
equa. & idem dicit etiam Pet. de Ancha in reſp.
ti. c. canonum ſtatutam. in 18. col. in. extra de
conſtitu. de qua q. plenissime dicemus in d. l. cū
notiſſimi. in princip. vbi Angel. tangit, & ha
betur per Bald. in l. ſi mater. ſuprà ne de ſta. de
fun. & per Alb. de Roſ. & omnes Docto. in d. l. a
l. fin. & per Ioan. And. in addit. ſpecu. in d. §. j.
in verſic. hoc autem not. ¶ In gloſſ. 2. in ver
bo, lucupletior. quæritur glo. quot modis quis
dicatur locupletior. & dicit quod tribus modis,
de quo dic. ut in ea. & plenius per Cyn. in l. non
videtur. in j. quæſt. & ibi Doc. ſuprà de in iure.
reſt. & per Doſto. & in l. in pupillo. ff. de ſolu.
& vide quę dixi ſuprà in 3. not. In glo. ſin. in
verbo, except. in fine. ad l. ad iſtam gloſſ. quę
dixi ſuprà in quinta, ſexta, & ſeptima nota.
26 ¶ Extra gloſſ. quæro quid ſi minor, vel ec
cleſia vendit rem in cauā iure non conceſ
ſo, ſeu non ſeruata forma iuris vel ſtatuto
rum, ſed facit conditionem ſuam meliorem,
an teneat venditio. & gloſſ. in lege cum hi. §.
cauſa tranſact. ff. de tranſact. tenet quod ſi licet per
illum text. in fin. & per l. ſi ſun. ſus ſi ſtenſis. ff.
de rebus eorum. & inſtit. de auct. tuto. in prin
cip. ſed Barto. in d. §. cauſa tranſact. tenet contra
rium. Et reſponderet ad illum text. ut dixi ſuprà
in 4. no. & allegat gl. hoc tenentem in d. l. ſi ſun
dus. & hanc opin. Bart. tenet in effectu. Bald. in l.
fin. §. neceſſitatem. in antepen. col. in princ. ver
ſic. ex prædictis dicamus. ſuprà de bonis quę li
27 ber. vbi dicit, ¶ quod alienatio rerum eccleſie
facta ſine autoritate epifcopi, ipſo iure non te
net. ſecundum Archi. 19. quæſt. 2. nulla. & alidie
Bald. nec ſufficit eccleſie utilitas, cum contra
vini & autoritatem canonū ſit. allegat. l. ſi quis
inquilinos. §. ſi ſi. de leg. j. Opin. autem primā
quod valeat venditio, tenet Bald. in l. contra ſu
tis. in princip. ſuprà de pact. qui dicit per illum
28 text. ¶ quod eccleſia poteſt facere contraſtū
favorabilem abſque ſolemnitate. & idem tenet
gloſſ. in eccleſia, in dicta lege, ſi fundus. & idem
tenet Baldus ſequendo gloſſ. in d. §. cauſa tran
ſact. in l. conſtante. ff. de iure do. & in d. §. cauſa
tranſact. & l. quęcumque in 2. col. in princip.
ſuprà de bonis quę lib. & idem tenet Alber. de
Ro. in iuten. hoc ius porrectum. in vlti. col. in
in princip. ſuprà de ſacr. ſanc. eccleſ. & Ioan.
Fab. inſtit. de eo cui bo. lib. can. addi. & iſtā opi
ſentit gloſſ. in l. 2. ff. de arcep. per quam gloſſ. di
29 cit ibi not. Angel. ¶ quod i. vbiunque pupillus
ſine ſuſtoris autoritate vult obligari a l. fin. ut
liberetur illa obligatio valet & tenet, quia de
bentur iuſſuſcere eſſe iur. ad quę obligatio ordi
natur, non ſolum ſedem formam obligacion.
Et hoc dicit eſſe multum no. pro ſtatuto Flo
rentino

rentino prohibente mulierem contra se obligare sine mandualdo, & minorem sine consensu proximatorum. † nam mulier & minor instituti, & de restituendo hereditatem grauati, possunt adire ad finem, vt restituant & liberentur, nec erit necessarius consensus mandualdorum, nec proximorum consanguineorum, & idem vult Ludou. de Roma. in l. mutum. §. primo ff. de acquirenda heredi. qui dicit † quod si minor ex forma statuti non possit contrahere sine consensu consanguineorum, & vult adire, intelligitur quando hereditas est damnosa, secus si lucrosa, quia tunc licet consensus consanguineorum non interuenerit, tamen valeat additio alleg. not. in l. non eo minus. supra de procu. & idem dicit etiam in contractu, ut l. fina. §. pupillus. ff. de verbor. obliga. & l. neq. infra de contrahen. & commit. stip. & ibi Bald. hoc etiam vult, qui dicit per illum text. quod absentia tutoris, commoda pupilli non impedit, idem dicit in prodigo. l. is cui bonis. ff. de verbor. obliga. Quod dicit esse menti tenendum pro statutis loquentibus de contractibus mulierum, vt non valeant sine presentia propinquorum, quia intelliguntur de cōtractibus inutilibus & damnosis, per d. l. cum hi. §. causa tract. ff. de transact. † Et istam opin. quod minor possit obligari & contrahere non seruata forma statuti, quando facit suam conditionem meliorem, tenet etiam Ludou. de Rosa. in cons. suo cccxiiij. quod incip. Omni potentis Dei postulato suffragio circa propositam consultationem. & pro ista opin. potest allegari ratio, quia illam solennitatem requirit lex vel statutum in fauorem minorum vel ecclesiarum, ergo non debet redundare in eorum damnum. l. qd fauore supra de legi. & probat aperte per text. ad hoc menti tenendum in l. iij. §. duæ causæ. in fi. ibi. non debet aduersus pupillos obseruari, quod pro ipsis excogitatum est. ff. de Carbo. edi. facit ad hoc text. not. in l. si quis in graui. §. verum. vers. hic quoque. ff. ad Sylle. & quod ibi not. † Item quia inducitur ad vnum effectum, non debent operari contrarium l. legata inutiliter. de leg. j. & ff. de leg. præstan. & in c. quod ob gratiam. de reg. iur. lib. vi. cum simil. sed dicta solennitas statuti fuit inducitur ne mulieres decipiantur. l. transact. & ibi hoc not. Barthol. & Doct. supra de transact. & similiter solennitas, quæ requiritur in contractibus rerum ecclesiarum, requiritur ne ecclesia contrahendo, vel alienando decipiat, vel damnum sentiat, vt probatur in auten. sicut alienatio. supra de sac. sanct. eccle. & habetur in auten. hoc ius porrectum. eo. ritu. & x. q. ij. & hoc ius porrectum, & ad istum effectum requiritur solennitas, ergo non debet intelligi vt operetur alium effectum, scilicet vt impediatur contractus quando est

utiles ecclesiarum, vel minori. & istam opi. tenuit no. Dyn. vt refert Bald. in d. l. si fundus. ff. de rebus eod. sequendo gloss. in d. §. causa transact. Item pro ista opin. allego quod not. Ange. l. in consilijs suis in vltimo consilio, vbi dicit, † qd si statuto cauetur, quod mulier non possit contrahere aut obligationem facere sine consensu propinquorum, & ipsa mulier adiuit hereditatem opulentam sine illa solennitate statuti, valebit talis additio, ex quo tendit ad commodum ipsius, per d. l. quod fauore. cum simil. supra de legib. Item adduco ad hoc text. in l. si quis mihi bona. §. si seruus. ff. de acquir. heredi. iuncta l. j. §. si. cum l. sequent. ff. de offi. procu. Cæsa. nam licet proc. Cæsar. non possit adire hereditatem pro Cæsa. nec iubere seruum Cæsar. adire, vt d. l. in fi. tamen si facit meliorem conditionem Cæsar. quia hereditas est opulenta sine vexatione, tunc bene potest seruus si cui iussu Cæsar. adire, vt est gl. sing. §. si seruus in l. si quis mihi bona. per quam glo. dixit ibi Ange. & Paul. de Cast. quod pupillus non possit adire hereditatem etiam lucrosam, sine tutoris autoritate, quia possit habere vexationes creditorum & legatariorum, vt l. obligari. §. pupillus. ff. de auto. tutor. & instit. eo. ritu. in §. sed neque. cum similib. tamen opulentam hereditatem, quæ est sine vexatione, bene potest adire etiam sine tuto. auto. & sic sine solennitate iuris. & idem tenet Pau. de Cast. in l. potuit. supra de iur. delibe. & idem tenet etiam Ange. & Paul. de Cast. in l. mutum. ff. de acquir. heredi. & dicit ibi Paul. quod istum casum semel habuit de facto Florentia. & ita consuluit. & pro ista opin. ego alijs consului in ciuitate Veronæ in casu cuiusdam cœci Ferrarini. Et prædicta intellige vera, quando constaret expresse quod ille contractus fuisset factus in fauorem & utilitatem ecclesiarum vel minoris. sed si essemus in dubio, de hoc tamen dicerem contrarium, quia vbi non est seruata forma integralis congruitas, ibi non præsumit ecclesia, vel pupilli veritas, sed potius damnositatem, vt eleganter not. Bal. in l. quacunq. in ij. colum. in principio. vers. scias tamen quod vbi supra de bonis quæ liber. & probatur hoc per ea quæ dixi supra de hereditate lucrosa & opulenta. Item prædicta procedunt in pupillo maiore infante, secus si esset minor infante, ut sing. not. Bald. in l. neque. in fi. infra de contrahen. & commit. stipu. & nihil allegat. tu potes allegare l. potui. cum ibi not. supra de iur. delibe. & l. pupillus. ff. de acquir. heredi. coniuncta l. bonorum. supra qui admitti ad bono. poss. cum ibi not. quæ omnia perpetuo tene menti, quia est quæstio quotidiana & utilis.

DE V SVCAP PRO DONATO.

SVMMARIVM.

- 1 Rubrica de vsucapione pro donato, quare pro donato, & non pro donante dicatur.

CONTINVA istam rubricam ad præcedentem hoc modo, quia in titulo præcedenti dictum fuit de vsucapione pro emptore, quæ procedit ex titulo emptionis, verum quia reperitur etiam vsucapio pro donato, quæ causatur ex titulo donationis, ideo subicitur hæc rubrica de vsucapione pro donato, quæ rubrica etiam habetur in pro donato. ¶ Quæro circa istam rubricam quare in ea dicitur, pro donato, & non pro donante. Respōdeo ut dixi in rubrica præcedenti in j. q. & adde etiam quæ dixi ibi in 2. q.

SVMMARIVM.

- 1 Traditione & vsucapione pro donato dominium acquiritur.
- 2 Donaverit si dominus rem & tradiderit, sicut perdit dominum, ita ille qui dominus non est, si bona fide donet, vsucapiendi condictionem transfert.
- 3 Res aliena donari potest.
- 4 Loci appellatio etiam rei mobilis venit.
- 5 Statutum si damnicanti locum penam imponat, an comprehendat illum qui ficus comedit, qui ad fitem delinquitur.
- 6 Dicitur, in quid significare habeat.
- 7 Locus proprie pars fundi esse dicitur, & nu. 8.
- 8 Vsucapiendi appellatio an longi temporis præscriptio veniat.
- 9 Contrahebus ex inominatis cum vsucapio oritur quis eius titulus esse dicatur.

SI V dominus. Donatum rite & recte vsu capi potest titulo pro donato, si aliquid canonice non obstat, & donatio perfecta non reuocatur. hoc dicit totus iste tit. secundum Ang. Vel sic, titulus donationis est sufficiens ad vsucapiendum & præscribendum, sicut ad transferendum dominium, hoc dicit quod est verum, nisi donans rem alienam, sicut esse alienam, quia tunc committit furtum, & res efficitur furtiva & inusucapi illis, ut in l. 2. Vel sic secundum Rapha. titulus donationis iustus est ad vsucapionem, si bona fides possidentis interueniat, & verum furtiuitatis cessat h. l. cum l. seq. ¶ No. ex l. j. q. traditione, & vsucapione pro donato dominium acquiritur: hoc vult etiam gl. unica super ea. & idē dicas etiam in alijs titulis habilibus ad transferendum dominium, ut l. traditionibus. 3. de pac. facit l. clauibus. ff. de contrahē. emp. & quod dixi in rub. præcedenti in 3. q. ¶ No. secundo, quod sicut si dominus donat rē & tradit, trāsferit dominium,

ita ille qui non est dominus, si donat bona fide, transfert vsucapiendi conditionē, ut hic. & d. l. clauibus. & ita est de mente glo. hic, de quo dic vt dicam super ea. ¶ No. tertio, quod si res aliena sit donari, ut probat hic: nā si nō possidet donari, non daret causam præscribēdi sūm Azo. in sum. & per Bart. ff. de don. cau. mor. l. si alienā. & l. q. alienā ita tenet hic Bal. in si. qui dicit hoc esse menti tenendum. ¶ No. quarto in verbo, loca. coniuncto verbo, vsucepisti. q. appellatione loci venit etiam res mobilis, accipiendo vsucapionem proprie, quæ solū competit pro rebus mobilibus. ut infra de vsuca. trāsfor. l. unica. & in si. de vsucap. in prin. & dixi 3. in rub. præced. sed proprie loquendo veniunt immobilia tantum, & non mobilia, ut est text. in l. is qui § j. ff. de relig. & sum. fu. & not. gloss. in l. locus. in verbo, fundi. ff. de verb. signi. ¶ Ex quo potest inferri, quod si statutum imponeret penam damnicanti locum alienum, non comprehenderet illum qui comederet ficus qui ad fitem delinquerentur, vel qui consumeret aliquam aliam rem mobilem. imo plus etiam si statutum diceret, si quis damnum dederit in alieno loco, puniatur tali pena, non comprehenderet comedentem vel destituentem rem mobilem alienam, etiam si illa res esset in loco alieno, quia dum statutum dicit in loco alieno, debet intelligi quod damnum tangat ipsum locum, quoniam dictio, in, quando significat in loco, semper requirit factum loci. l. j. § in flumine ff. de flu. de quo plene dixi in d. l. locus. ¶ Et adde quod proprie locus dicitur pars fundi, fundus vero est quid integrale, ut dicitur tex. in d. l. locus. ¶ Et quis dicatur locus, videtur etiam Lappum in cle. abbates. de rescript. & Oldr. in cons. clxxv. & plene dixi in d. l. locus. Et ex prædictis no. intelligendo istum tex. proprie dum dicitur, loca, de rebus immobilibus. coniuncto verbo vsucepisti, quod est lex de præsc. longi tempo. ¶ Et sic no. ulterius quod appellatione vsucapionis, venit etiam præscriptio longi temporis de quo habetur per Alber. de Ros. in rub. infra de vsuca. trāsfor. & dicā in l. j. eo. tit. in iij. evidential. & plene dixi in rub. tituli præcedentis in iij. q. & dixi etiam in l. si partē, super tex. in verbo, possessionis. supra tit. proxi. In glo. j. in verbo, non potest. ibi, iure traditionis, subaudi, quia incontinenti sequitur traditio rei facta donatio trāsferret dominium, si donans erat dominus. l. traditionibus. supra de pactis. & sic gloss. videtur velle, quod ubicunque transferretur dominium immediate a domino, traditio est causa immediata transferendi dominium. Sed tu dic secundū Bal. hic, quod imo est voluntas domini traditioni subixa. l. ij. § subtilius. ff. de cond. ob causam. Voluntas enim sola non sufficit, quia dominia a possessione ceperunt, non a nuda voluntate. l. j. in prin. ff. de acquirend. poss. horumque principiorum vestigia remanserunt maxime in feudis, quia in possessione consistit effectus feudorum, c. j. in titu. quid sit inuenisti. & c. sciendum. de consue. re. feu. In eadem gloss. ibi, posteriore tantum iure vsucapionis

T vsucapionis

usucapionis, & e. subaudi quando donatio fuit facta à non domino, quo casu transferatur, usucapiendi conditio. L. clauibus. ff. de cōtrah. em. vt dixi in j. & q. not. Extra gl. quæro quando cōstat q. omnis cōtractus inuoluntarius à tota sua specie est pactum nudum, nisi sit traditione vel fontento aliquo vestitum, vtrum ex eo transfeatur dominium per constitutionē precarii. & Bald. hic putat q. etiam per fidam traditionē ēē in pactis nudis transferatur dominium, si quasi traditio sit à domino, & usucapiendi conditio, si fiat à non domino. & idem facit secundū eum, consilio precarii quod constitutio eius, ut no. in l. ab emp. ff. de pact. ēē si sit actum, q. omnis possessio sit penes rogantem: quo casu non liberatur à personali oblig. prout concernit factum traditionis, vt no. in l. l. l. §. ex ven. de act. e. p. de qua materia vide per Doc. & maxime Ang. in d. l. ab emp. & per Cy. in l. j. in vlt. q. §. quādo licet ab emp. dicit & per Bar. in l. Pōp. §. si is qui precario. & ibi etiam Doct. ff. de acquire. possess. & Bald. in l. j. in pen. quæst. suprà de vsucap. & per Salycet. in l. in traditionibus. in prim. o. ff. de pactis. ¶ Secundo quæro cum ex contractibus innominatis oriatur vsucapio, ut dixi in quæst. præcedenti, quis est eius titulus, vt dicit hic Bald. quod in do vt des, est titulus pro suo. Ex facio autem vt facias, non oritur titulus ad vsucapiendum, nec in do vt facias, quo ad extreme mun faciendi, quia vsucapiones iuris causam desiderant, & non merum factum, per ea quæ dicta sunt in lex cau. §. citu. j. subdit tamē hic circa si. q. nullus tit. appellatur in do vt des, nec facio ut des, nisi quis vellet ita magistraliter loqui, sed hoc magisterium nulla lege probatur.

DONATEM. Hæc lex fuit summata simul cū præcedenti, tamen potest ita specie continuari, res affecta vitio furti, non potest vsucapi titulo pro donato. h. d. Vel sic, vitium contradictionis impedit rem vsucapi. Quod intellige secundum Bal. hic, quando contractatio haberet in se factū regulare, vt hic, & l. j. §. xi. proximo cum simi. Vel etiam est factum irregulare, ut l. j. §. de seruis fugit. & hic.

SUMMARYM.

1. Dictionis irritum, natura.
2. Verbum capietur, cum verbo irritetur, significant ipso iure, licet sint verba futuri temporis.
3. Donatio perfecta regulariter reuocari non potest.
4. Eni perfectum non recipit formam substantialem in potentia.
5. Donatione putatiua seu erronea dñum nō trāsserit.
6. Donatio perfecta quomodo reuocari possit.
7. Ingratitudinis causa, ex quibus donatio perfecta reuocari potest, quæ & quæ sint.
8. Donatio facta per matrem filio, quæ ad secunda vota trāssit, quibus in casibus ex causa ingratitudinis reuocetur.
9. Creditor, si habuerit debitorem sibi in mille obligat.

tum, cum hypotheca suorum bonorum, vel etiam cum pignore, & iste creditor donatur illi mille debitori amicitia dallas, & sic obligatio propter dñi iorem extinguitur, demum propter ingratitudinem donatio reuocari fuerit, ex quo ius creditoris quo ad debitum reintegrari fuit, an ex illa debiti reintegratione propter ingratitudinem, intelligatur etiam reintegrata hypotheca, & obligatio omnium bonorum.

10. Donatio perfecta propter ingratitudinem quo casu reuocari non potest.
11. Renuntiatione generali in instrumento donationis, facta legis, si vquam, beneficio minime renuntiatum videtur.
12. Donatio perfecta reuocari potest, si donator inops factus à donatorio non alitur.
13. Decuriones si facultatibus lapsi fuerint, alimenta ipsis decerni permittum est.
14. Ecclesie patronus si inops efficiatur, ab ea alimentaria percipere debet.
15. Ecclesie patronus aliquis non efficitur propter rem modicā ecclesie ante consecrationem datam.
16. Donatio perfecta potest reuocari propter inimicitiam superuenientem inter donantem & donatarium.
17. Error iustus, iustissimus, & iniustus qui dicatur.
18. Titulum verum si quispiam habeat, sed in traditione errat, quia putat rem sibi traditam ideo, quia in corporealem possessionem inducitur non credit alium possidere, cum tamen alius possideat, an illo delinente possidere, vsucapere possit.
19. Dominium ad acquirendum per vsucapionem vel prescriptionem antior sit titulus & traditio, quam temporis cursus.
20. Donauit si pater filio in potestate constituto rem alienam, & bona fide tradiderit, filius autem putauerit d. matrem valere, an filius eam vsucapere vel prescribere possit.
21. Donatio facta per patrem ipsi filio, an valeat, & in quibus casibus, per multas sententias positas.
22. Donatio librorum per patrem filio aduocato vel doctori facta, an valeat.
23. Pater si unum filium studere fecit, & sibi libros emit & in testamento voluit quod filius consecraret, & contingit quod pater superuixit, & filius decessit, qui pater dedit postea alteri filio illos libros, qui perseculi studium suum, deinde pater decessit cum eodem testamento, an secundus filius dictos libros conferre debeat.
24. Actus agentium vltra eorum intentionem operari non debent.
25. Fructus bonorum aduentitiorum per filium consumpti an conferendi veniant.
26. Filius naturalis qui non est natus ex legitimo matrimonio, non dicitur esse in patris potestate.
27. Constitutio humana nulla est diuina excellentior.
28. Contractum inter patrem & filium, an iuramentum valdeat.
29. Iuramentum non confirmat aliquid nisi in preiudicium inuicem, non autem in preiudicium terti.
30. Futura tradi non possunt, nec per constitutionem precario bonorum futuro rum possit transferri.

Locus

- 31 Incur futurus, & sic incertus an possideri possit.
- 32 Donatio inter patrem & filium eo casu quo in uita patris non ualeat, an saltem patris morte confirmetur.
- 33 Donatio patris ratam quandocunque heredes habuerint, an noua donatio interuenire uideatur, & uetus tunc nec camuleatur cum titulo donationis facta a patre.
- 34 Filius si post patris mortem non expresse accepta uerum donationem factam sibi a patre, nec etiam repudiauerit, et haec res de eadem donationem ratam habuerint, an sit in filio electio acceptare.
- 35 Legatum non trahitur, reus ad diem testamenti, sed ad diem mortis iurum.
- 36 Donatio inter patrem & filium morte confirmata non dicitur propriam donationem inter uiuos, sed quasi legatum, & l. quasi relictum esse dicitur.
- 37 Donauerit si pater filio rem alienam, an filius usufructu capere uel praescribere possit.
- 38 Donatio per patrem filio facta an post mortem patris ualeat, & quo iure, & an etiam ipso casu res donata usufructu, uel praescribi possit.
- 39 Donatio facta per patrem filio in potestate de re aliena, an patris morte confirmetur, maxime si patris heredes dictam donationem ratam non habuerint.
- 40 Causa duarum quando idem concernunt, inspicitur illa quae celerius suum effectum operatur.
- 41 Res donata a patre filio, an, quomodo, & in quibus casibus usufructu uel praescribi ualeat.
- 42 Diuiserit si pater bona inter se & filium, & ipse filius stipulatus fuerit pro se & heredibus suis, posito quod talis diuisio inter patrem & filium in potestate non ualeat, sicut non ualeat ea intentio, ut perpetuus & irrevocabiliter esset pater filium, an ualeat saltem respectu nepotum, qui post mortem aut nascuntur, ac si unquam in aui potestate fuerint.
- 43 Donauerit si maritus uxori, uel econtra uxor marito, an usufructu locum habeat.
- 44 Donatio quandocunque non ualeat, si donatarius putabat eam ualere, facti fructus suos industriales non autem naturales.
- 45 Donatio facta inter virum & uxorem, an & quando per diuortium reuocetur.
- 46 Donatio rei alienae an satisfactionem requirat.
- 47 Re in aliena coniugi donata, an statim inter uirum & uxorem usufructu procedat.

I R R I T A M. Donatio perfecta non reuocatur sine causa. l. d. secundum Ang. & cessant omnia contraria, uel sic, uera donatio non reuocatur, falsa uero seu putativa donatio erranti etiam bonafide possidenti, & quo ad usufructum non patrocinarum. l. d. Et pone casum secundum Pau. de Ca. hic, tu credas rem meam tibi fuisse donatam, cum non esset, eam possidisti & tenuisti per triennium, cum autem a te eam rem vendicare, opposuisti mihi quod non possum vendicare propter donationem iam tibi factam, & posito quod facta non fuisset, sed tamen possum uendicare re usufructu, quia cum res esset

in obliis, & eam possideris per triennium, usufructu possidisti. Imperator respondet quod ex neutro capite te defendere potes, quia uerum est quod donatio uere facta non potest reuocari, sed hic non erat facta, nec potest probari quod facta fuerit. Item nec ex secundo capite potes te defendere, quia uerum est quod donatio uere facta est ritus habilis ad usufructum. si donans non erat dominus, sed alius. l. j. supra eo. sed in casu nostro non fuit uere facta donatio, licet errore falsae causae putaretur facta. & ista falsa opinio non sufficit ad usufructum. Diuiditur ista lex in tres partes. In prima enim ponitur una regula. In secunda eam limitat & declarat. In tertia ampliat. Secunda ibi utique. Tertia, ibi, quod & in dominio. In textu ibi, irritam dic ipso iure, quia ista est natura huius uerbi, irritam, ut notat Bald. in ca. j. §. si uero. ad finem. ut in qualiter olim seu po. alio allegat in autem de rest. & ea quae patet in xj. men. an §. quamobrem. & est text. cum glo. in aut. causa & irrita. supra de sacrosanct. eccles. & in autem. ex causa supra de libe. pra. & probatur in c. inter ceteros. in verbo, irritum. supra de praeb. & in c. si de suppl. negli. prela. ibi, irritum & innane. & ibi hoc not. glo. fin. & est text. in c. Pisanis. in fi. cum glo. extra de rest. spolia. & in c. ut super. in fin. de appel. lib. 6. Et adde quod uerbum Cassetur, coniunctum cum uerbo Irritur, significat ipso iure, licet sint uerba futuri temporis, ut probatur in extravaganti de pace Constant. in §. privilegia. & ibi hoc not. Bald. in 13. co. qui etiam singulariter dicit, quod tunc Cassetur, ibi significat ipso iure, & uerbum Irritur, si significat ipso facto, secundum Odof. ibi. Quandoque tamen uerbum Irritur, exponitur, id est, uultu, ut est text. cum glo. in l. j. in verbo, irrita. supra de re iud. ven. & in l. non omnia de min. 3. quod no. ¶ Nota primo quod regulariter donatio perfecta non potest reuocari, quia quod semel placuit, amplius displicere non potest, ut in c. quod semel placuit. de regulis iur. in 6. de quo plene dicam in gloss. j. in princ. nec potest etiam postea illi donationi aliqua conditio apponi per illum qui donauerat, ut l. perfecta. supra de dona. quae sub modo. & potest assignari ratio naturalis secundum Bald. ibi. ¶ quia forma substantialis aduenit enti in potentia: postquam autem est ens perfectum, non recipit in potentia formam substantialem, ubi deformatur prima, & prima forma in contradiis non potest destrui uoluntate unius tantum, ut hic, & d. l. perfecta. & l. si uir supra de actio. & ubi. & l. incommo. dato. §. si uir. ff. de commo. sed in dispositione ultimae uoluntatis, secus est, quia si ex post facta adiecta est conditio, reddunt dispositionem primitiuam conditionalem, ut ff. de conditio. & demonstra. l. quibus diebus §. quidam Titio. & potest esse ratio, quia ultima dispositio semper est in potestate disponentis. l. j. supra de sac. san. eccle. coniuncta l. si quis. in principio testamenti. de leg. 3. ¶ Nota secundo, quod ex donatione putativa seu erronea non transferatur dominium, ut uult hic textum, in secunda

parte, nec transfertur vsu capiendi conditio seu non procedit vsu capio, vt vult. tex. in j. & vlti. parte. concor. l. j. in princip. ff. eod. & ibi habetur per gl. & Doc. facit l. si infra pro herede. & l. nullo. supra de rei vendi. j. In glo. j. in verbo, licet. in fi. oppo. contra istum tex. dum dicit in princ. quod perfecta donatio reuocari non potest, quia imo potest quandoque reuocari, vt l. n. infra de reuoca. don. glo. fatetur contrarium, & dicit quod iste text. debet intelligi qd non potest temere, vel sine causa reuocare, licet ex causa puta ingratitudinis bene potest reuocari d. l. fin. j. Quae autem sunt illae causae ingratitudinis, & quot, & ex quibus donatio perfecta potest reuocari? & dic quod sunt quinque quae habentur per tex. gl. & Doct. in d. l. si. & in c. si. per tex. gl. & Cano. extra de dona. j. Et adde quod donatio facta per matrem filio, quae tranfuit ad secunda vota, reuocatur ex causa ingratitudinis, nisi ex tribus causis, de quibus habetur in auten. de nup. in §. mater. secundum Ang. ibi, col. 4. quod est nota Et intellige quando ipse donatarius fuisset ingratus, secus si fuisset ingratus heres donatarii tantum, quia tunc propter eius ingratitudinem non reuocaretur donatio, vt probatur in dicta l. si in prin. ibi, donationis acceptor ingratus. & in l. his solis. eo. ritu. & in dicto c. fin. in princip. Quod intelligo quando donatio non comprehenderet heredem, quia heredi intelligitur esse facta donatio, alias secus: quia tunc etiam is diceretur donatarius.

9 j Sed pone quod creditor habebat debitorē sibi obligatum in mille, cum hypotheca suorum bonorum, vel cum pignore, tunc iste creditor donauit illi mille debitori ductus amicitia, & sic obligatio fuit extinta propter donationem postea propter ingratitudinem fuit reuocata donatio, quæritur utrum ex quo ius creditoris est reintegratum quo ad debitum, an ex illa re integra debi. propter ingratitudinem intelligatur etiam reintegrata hypotheca, & obligatio omnium bonorum, & dicas qd non, ut est text. singu. secundum vnam lectionem gl. in l. j. §. cum venditor ff. quibus mod. pig. vel hypo. sol. tecū dum Ro. in quodam suo sing. quod incipit, creditor habebat debitorē. quod singulariter not.

10 pro declar. d. l. si. j. Item adde glo. quod non solū reuocari potest donatio perfecta propter ingratitudinem, sed etiam propter superuenientiam liberorum, quos postea donans suscipere l. si unquam. infra de reuo. dona. secundum Bal. hic, & de intellectu d. l. si unquam, & de eius materia vide plene per Bar. in l. Titia. §. Imperator. ff. de leg. 2. & per Bald. in l. si cum vel in vtero. supra de testa. mil. & in l. j. in fi. & ibi per Doct. supra de inoff. do. & per Cy. Bal. & Do. in l. j. supra de pact. & per Bal. in d. l. si unquam. & per Ang. in aut. de immensis dona. in 4. co. in prin. verū. subsequenter quæro. co. 7. & Archid. 17. q. 4. quicunque, quod est c. si. & vide Bald. in l. si. infra de reuo. his quæ in frau. credi. qui dicit quod illa l. si unquam. non habet locum in

11 filijs legitimatis post donationem. j. Et adde

quod per renunciationem generalem factā in instrumento dona. non videtur renunciaturū beneficio. d. l. si unquam. secundum Lu. de Ro. in con. suo 268. imo plus videtur quod illi l. si unquam. non possit per partes renunciari, vt dicit Io. And. in addi. Spec. in tit. de instru. ed. §. porro in a. ldi. quæ incipit, hoc autē certū est. quæ videtur sequi Lud. Ro. in d. suo consi. in fi. secū dum Bal. in addi. Spec. in tit. de confessionibus. in vlt. col. vers. potest opponi pactum, videtur velle contrarium, dum dicit quod potest opponi precium in dona. qd dona. non reuocetur occasione nascentium liberorum, quia tunc cessat querela inofficiose don. vt habetur in toto tit. supra de inoffi. dona. j. Item adde tertio ad gl. nostram, quod donatio perfecta potest etiā reuocari ex alia causa, puta si donator inops factus non alatur a donatario, vt est glo. no in d. l. si. infra de reuo. dona. in verbo voluerit. & idem tenet ibi Cy. & Saly. secundum quod est in contrarium in l. in condennat. ff. de re. iu. quæ dicit quod non imminuit iure autē, vt donatarius debeat alere donantem & istam opi. tenet ibi Bal. Raph. Fulg. & Ang. scilicet in d. l. si. & dicit ibi Bal. qd illam glo. in l. in condennat. tenet Do. Sed Iac. de Arc. Dy. & Ray. vt refert Cy. & Bal. in d. l. si. s. luan. & concordant d. gl. ita distinguendo: Aut donatio fuit magna, & donatarius teneatur donantem alere, & ita procedat gl. in d. l. si. & pro hoc videtur esse tex.

13 in l. decurionibus. ff. de decu. vbi dicitur quod si decuriones sunt lapsi facultatibus, alimenta eis decerni permittuntur, si ob munificentiam patrimonium in patriam exhausserunt: & istud est vnum de priuilegiis decurionum. de omnibus habetur per Io. de Platea in 14 rub. de decurio. lib. 10. j. Simile adduco de patrono ecclesiæ, si inops efficiatur, ab ea percipiet alimenta, vt c. nobis fuit. in fi. extra de iure patro. & habetur per tex. 16. q. 7. quicunque

15 & ibi est glo. singularis quæ dicit, j. quod propter quamlibet rem modicam datam ecclesiæ ante consecrationem, quis non efficitur patronus, nisi tantum det quod sufficiat ad necessaria ministrorum & ad luminaria. de conse. dist. j. nemo. vnde versus de iure patronatus reperitur in hæc verba, Patronum facimus dos, adificationem, fundus, Patrono debetur onus & emolumentum. Præsentat, præstet, defendit aleretur genus. Aut donatio fuit parua, & tunc non tenetur alere, quia non est verisimile, quod pro modica re donata, ille voluisset sibi præstare alimenta, & ita debet intelligi glo. contraria in d. l. in condennat. one. & pro hoc facit d. glo. sing. in d. ca. quicunque. & istam opi. vt fiet distinctio inter donationem magnam vel parua, tenet etiam Per. de Anch. & Io. de Imo. in c. si. extra de dona. & ibi per Do. & idem etiam tenet la. de Alua. in c. j. in tit. de not. feudor. & in c. licet. in tit. si de seu. fue. contro. Alij. uero aliter distinguunt, vt refert Cy. in d. l. si videlicet aut donator est factus egenus ex dona. quæ fecit, & tunc possit petere alimenta, cum promittendo

tendo habeatur eius ratio. ſine egeat, ut d.l. ſi. & l. inter eos. §. j. ff. de re iud. ergo & ſoluendo. ar. l. ſi. §. ad l. Falc. ad hoc facit optime d. l. decurſionibus. Aut ex alia cauſa cſcitur egenus, & tunc non pōt petere, vt hic, & l. pſeſſa, infra de don. quæ ſub modo. facit ad hoc l. iij. §. ſiliū. ff. de adm. re. ad ciu. pſeſſ. ſed Cy. in d. l. ſi. dicit q̄ ratio Iſco. de Aret. videtur æquior, quæ amplam donationem conſiderat. Bald. autem in c. j. in ſi. in ti. de no. feud. habuit aliā conſiderationem, videlicet q̄ glo. in d. l. in condemnatione. ff. de reg. iur. dicat in diſtinctione verum, q̄ niſi ratione perſonæ datur priuilegium, vbi ratione contrāctus, ut in donatore, non tenetur niſi inquantū facere poteſt. ſed vt ergo ei remitti vnde viuat, quod bene ſciū habet retinendo, & non petendo, quia donator à donatario alimentum non petit, tamen pro alimentis retinet quod donat, vt eſt gl. ſing. ibi, quam quidam damnat per id quod non in d. l. ſi. ſed ſi tu bene conſideres, gloſſ. eſt vera, quia directe non poſſunt peti alimenta, reuocabitur tamen donatio, quia donatarius eſt ingratuſ. & ita poteſt intelligi glo. in d. l. ſi. & loquitur in dona. ſimplici ſecundum Bal. in d. c. j. in ſi. ¶ Item quarto, adde ad glo. noſtram, q̄ donatio pſeſſa pōt etiā reuocari propter inimicitia ſuperueniente inter donantem & donatarium. arg. l. inimicitia ff. de his quib. vt iudic. & l. iij. §. ſi. cum l. ſeq. ff. de adim. leg. cū ſim. & hoc vult etiam Bal. in l. j. infra de reuocan. dona. In gloſſ. iij. in verbo, nō deſeſſit. in princ. oppo. dicitur hic quod error habet impedire vſucapionem. contra imo videtur, quod error habeatur pro iuſto tit. ut l. quod vulgo. ff. de vſucap. pro emp. & l. ſi. ff. pro ſuo. & ſic videtur quod ex titu putatiuo procedat vſucapio. vt plene no. in l. Celluſ. ff. de vſucap. ſol. ſecundum gl. Cy. & Doct. Aut erratur in titu. iuſto, & probabili errore, & tunc procedunt contra, quia ibi eſt opi. iuſto errore fundata, quæ habet vim tituli, vt in iuribus prælegatis. Aut erratur improbabiliter & iniuſte, ita quod opi. non habet aliquā radicem rōnis, ſed eſt vana opi. & tūc nō habet p. ti. & ſic huius error ſeu donatio putatiua erronea hēt impedire uſuc, vt hic, & habet in d. l. Celluſ. multa autem exēpla de huiusmodi erroribus ponit Azo in ſumma de vſuc pro emp. vbi omnino eſt videndum. de quo etiam vide plene per Bart. in d. l. Celluſ. & illud quod dixi, q̄ iuſtus error habetur pro ti. intellige verum quātum ad vſuc. ſed non quantum ad repellendū eū qui agit petitione hereditatis, vel interdicti quorum bonorum, quæ iudicia nō dātur cōtra tit. poſſidentē. l. cogi. ſuprà de peti. heredi. cū ibi not. & habetur in l. ſi. §. de ediſ. diui. Adri. tol. & dicā plene in l. hereditatem. infra in quib. cau. ceſ. lōgi temp. præſcri. ita ſingulariter dixit Bart. in l. j. ff. quorū bonorū. p. glo. ibi, quod dicit eſſe
17 no. ¶ Quis autem dicatur error iuſtus, iuſtiſſimus, & iniuſtus, vide per Bart. & alios in d. l. Celluſ. & per Bal. in l. nullo. ſuprà de rei vend. & per Ang. in l. ſuper longi. in ij. & iij. col. infra

de præſcri. longi temporis. & ibi dicam & per
18 l. And. & alios in c. cura extrā de iure patro. & per Abba. Sicul. in c. de quarta. de præſcrip. ¶ Quæro extrā gloſſ. ſecundum Bal. hic: quidā habet verum tit. ſed errat in trad. quia putat rē ſibi tradiā, ideo forte quia inducūſ in corporālē poſſeſſionē, nō credens alium poſſidere, cū alius poſſideret, nunquid iſto deſinēte poſſidere, poſſit vſucapere rē diſtingue: Aut talis tit. exigit traditionē, & non vſucapit. Aut non exigit traditionē, ut titulus pro legato, & titulus pro hærede, & vſucapit. ita ſubtiliter gl. ſentit in d. l. Celluſ. ſed cur tam varie? reſpondeo quia titulus eſt cauſa remota vſucapionis, ſed poſſeſſio eſt cauſa propinqua & magis de ſubſtātia: & ideo magis nocet error nō traditę poſſeſſionis quaſi non ſubſiſtentis obligationis. Et ex his not. q̄ poſſeſſio eſt magis de ſubſtātia vſucapionis, q̄
19 titulus. ¶ Item adde q̄ ad acquirendū dominiū per vſucapionē, vel præſcriptionē, potior eſt titulus & traditio, q̄ curſus tēporis: licet non fieret ſine tempore. & ſic cauſatur illud dominiū magis ex tit. & trad. q̄ ex curſu tēporis, ut vult eleganter Bal. in l. ſcientis. per illū tex. §. de in
20 ge. manu. ¶ In ea. gl. ibi, quid autē ſi pater ſilio. quærit hic glo. de vna q. ſatis difficili. Pone pater donauit ſilio in poteſtate conſtituto rem alienā, & tradidit bona fide: ſiliuſ putauit donationē valere, quæritur nunquid iſte ſiliuſ poſſit eā vſucapere, vel præſcribere. & videtur q̄ non: quia donatio inter patrē & ſiliū, eſt ſi res donata fuiſſet proprie patris, nō valet in vita patris. l. j. §. ſi pater. & l. ſi pater. ff. p. dona. & habet in l. ij. §. de inoff. dona. & in l. donationes §. de do. inter vi & vx. & not. in l. frater a fratre. ff. de cōdi. inde. cū ergo ſiliuſ putauerit donationē valere, errauit in iure: ideo non potuit vſucapere, quæ error iuris non eſt iuſtus ad vſucapiendū. l. nūquā. in prin. ff. de vſuc. poſt mortē vero patris. gl. diſtinguit: Aut hæredes ratam habuerunt donationē, & tunc exinde tenet donatio, & extūc incipit vſucapere. ff. eo. l. ſi pater. & l. p. §. pater ff. pro ſuo. aut ratam non habuerūt, & tunc quæ donationis titulus de eſt pro donato, non vſucapit. l. j. ff. eo. ſed ex quo pater nō reuocauit donationē, donatio per mortem patris confirmet: vt d. l. donationis. & capiet illa donatio morte confirmata vim quaſi legati: & ideo quaſi p. legato poterit vſucapere. Iſta eſt intentio huius glo. no. quā examinemus in qualibet ſua parte,
21 ¶ Et primo examinemus an donatio per patrē ſilio facta valeat & diſtinguit: Aut ſit facta ſilio emancipato, & regulariter valet incontinētē ti. eſt non expeſata morte patris: ut eſt tex. cum glo. in verbo ad iudicū in l. ij. ſi præ de inoff. nona. & ideo ſi pater ei donauit rem propriā & tradidit, incōmeti ti. trāſiit in eū ſiliū. l. rataditionibus. §. de pac. nec diſt. donationē poterit amplius reuocare. ar. l. noſtra. in princ. ſi ſi, facit qd' dicā infra in verſi quod eſt ſimilis ſed ſi donauit rē alienā, trāſiit vſucapiendū cōdi. & poterit vſucapere pro donato. u. not. in l. p. §. ſi pater. in gl. mag. fm. tertiā lec. ff. p. ſuo,

& ita vult etiā Bar. in l. j. in §. si pater. ante h. ff. pro donato. Aut donatio fuit facta filio in potestate constituto, & tunc subdistingue duos casus principales. Primus est, an donatio valeat in vita patris. Secundus, an valeat post mortem patris. & quō. Primo casu an valeat donatio in vita patris: & regulariter dicendū est, qd non valet donatio rei proprię patris. vt d. l. ij. §. de inoffi. dona. cum aliis iuribus suprà ad hoc alleg. quod procedit ita hodie de iure nouissimo, quo acquiritur filio ex causa aduentitia quantū ad proprietatē. l. j. & per totū in suprà de bo. ma. cum sim. sicut olim de iure antiquo: quo erat dispositū, vt quicquid acquirerebat filius, acquirerebat patri: vt l. j. ff. si quis a pa. fu. ma. & l. plures ff. de acq. hz. & glo. de hoc disputat in d. l. ij. tamē veritas est s. m. Doc. ibi, qd ē hodie donatio facta per patrem filio, non valeat patre viuente, quia in bonis profectitis per iura hodierna nihil est immutatum: ut insit. per quas perso. no. acquir. §. j. vers. sanctum etenim a nobis est. & ita vult gl. in l. si. ff. quis ord. in bonor. pos. serua. & in l. si quis m. hi bona §. iustum. ff. de acq. hz. & in l. is qui heres. in §. neq. fili. eo. ti. & ita tenet Ang. in terminis q. nostræ. in l. ij. §. j. ff. pro dona. & idē tenet Bar. in l. j. in vlt. col. in prin. suprà qui admit ad bo. pos. possunt. & ibi per Doct. oēs. & Bar. & Doc. in d. §. iustum. & in d. §. neq. filius. post prin. & idem tenet Bar. in l. ij. §. j. ff. in patris. in prin. ff. so. ma. & ita tenent Doc. in locis præalleg. quando pater donat filio, vel quando filius acquirit de bonis profectitis patre volente: licet qd patre recusante, aliter dicat Bar. in l. si. §. simile. quod no. suprà de bonis. quæ li. & d. §. iustum. de quo dicendū est, ut in dictis iuri. & ratio est, quare donatio facta per patrē filio in potestate etiam hodie nō valet, quia si pater donat filio, acquiritur filio, & immediate patri, & sic ad patrē reuertitur: vt habetur in d. l. placet. ut no. per Bar. in d. l. frater à fratre. in vlt. col. & Ang. in l. j. §. j. ff. pro donato. Ista reg. sal. in pluribus casibus, in quibus donatio facta filio in potestate valet, qui enumerantur p. gl. in l. ij. suprà de inoff. don. & ibi per Doct. & per Bar. in d. l. frater à fratre. in vlt. col. & per Ang. in l. j. §. j. ff. pro don. & per Doc. in aut. ex testa. suprà de colla. & ibi dixi. & per Bal. in ti. de pace. ut fir. in §. itē sacramenta. in i. col. & p. Bal. hic, & per Doc. in locis quæ infrā allegabūt. Sed tu enumera plures casus & latius. Primus n. est in dote, seu quando pater donat filiz pro dote suæ: ut no. gl. in d. l. ij. in prin. & ibi Doc. & Bar. in d. l. frater à fratre. in vlt. col. & Ange. in l. i. §. i. ff. pro donato. licet secundum Ang. ibi non sit proprie donatio, sed potius legalis debiti exhibitio, ut l. si. suprà de dot. promiss. & l. qui liberos. ff. de ritu nup. iuncta l. Pomp. Philadelphus. ff. fam. her. & coniuncta l. iij. §. sed utrum. ff. de min. Secundus casus fallentis est similis in donatione propter nupt. quā facit pater pro filio qui accepit vxorē, ut habetur in toto cl. suprà de dona. ante nupt. & insit. de dona. §. est & aliud. & hoc vult etiam gl. in d. l. ij. Tertius ca-

sus est, si pater donat filio eū ad castra, vel exstenti in castris. ut l. j. suprà fa. her. & l. castrēse peculū. & l. miles ff. de castris. pecu. & l. i. C. de castris. pec. mili. lib. i. 2. cum si. & no. gl. etiā 22 in d. l. 2. ¶ Quartus est similis præcedēti, uide licet quando pater emit filio Doctori vel aduocato libros, & tradidit seu dixit qd ei donabat, quia tunc filius illud acquirit tanquā sit castrēse peculium, militans nanq; aduocati, seu quasi militare dicūt, ut l. aduocati. suprà de aduoc. diuer. iudi. & l. fori. eo. tit. l. i. secundo responso. C. de cast. pecu. mili. lib. i. 2. & d. l. castrēse. & ista donatio est adeo valida, qd pater nō poterit ipsam reuocare tanquam incontinenti validam, nec ueniet in collatione cum fratribus, ut l. i. §. non castrēse. ff. de colla. bo. & ibi hoc eleganter no. Bar. in l. filio. suprà fa. her. sed si filius nō erat aduocatus vel Doctor, tunc si impleuit studium ante mortē patris, & sic incepit quasi militare, isti libri efficiuntur tanquā castrēse peculium, & confirmatur donatio. ar. suprà de do. l. siue emancipantis. & ff. de don. l. donationes. §. pater. & similiter non veniunt in collatione, ut d. §. nec castrēse. & ibi hoc tenet Bar. vbi plenius per eū & idem tenet ad literā in suo tract. de duo. fratrib. in i. q. tertiz q. princ. & habetur per gl. Bal. & Doc. in l. filiz cuius. suprà fa. her. & per glo. Bal. & Doc. in l. Macedoniani. suprà ad Maced. & per Bald. in aut. ex testamento. in vj. col. vers. quintum capitulum. & ibi per omnes Doc. suprà de colla. & habetur plene p. Fl. in l. quæ pater. la. 2. in 2. col. ff. fa. her. & per An. de Bu. in cons. suo xliij. quod incipit, Iesu Christi & matris nominibus inuocatis. Hoc tamen limita singulariter, ut dicam infrā à vers. septimus casus. in fi. ¶ Sed pone quod pater primo vnum filium facit studere, & sibi libros emit, & in testamento voluit quod filius conferat, contingit, qd pater superuixit & filius decessit, pater dedit postea alii filio illos libros, qui persequitur studium suum, deinde pater decessit cum eodem testamento, quæritur an iste filius suus debeat conferre dictos libros. dic quod sic, quia isti libri videntur translati cum suo onere, vt l. legatū. ff. de adimen. leg. & l. Gaius in prin. ff. de alimen. & ciba leg. & ibi hoc eleganter no. Barr. Quintus casus fallentis est, quado pater donat filio ut benemerito, & merita præcesserunt, ut in aut. unde si parens. & ibi not. suprà de inoffi. test. & hoc tenet Bar. in l. i. §. i. ante h. ff. pro donato. & ibi etiam Ang. qui dicit, qd tunc dicitur esse donatio ex causa aduentitia, quia donatur ut extraneo, & non ut filio, & donatio nō eget ut morte confirmetur, quia valet incontinenti, secundū gl. ibi. & idem no. Bal. in aut. ex testamento. in 2. col. in fi. suprà de col. subdit qd causa propter quam donatur, facit etiam aduentitium, quia filius acquirit non tanquam filius, sed tanquam quilibet. argu. l. diuus. ff. si quid in frau. patro. pro quo vide no. per gloss. & Doct. in l. si tibi. in §. si pactus. ff. de pact. Sed si merita nō præcesserunt, nec tenet donatio, nec morte confirmatur, secundū Ang. in d. l. j. §. j. ff. pro dona.

donato. Et nunquid ind ubio merita præſuman-
tur ſi non probentur? c. quod non: vt habetur
per glo. & Doct. in l. ſi donatione. ſupra de col-
la. Sextus caſus ſimilis præcedenti eſt, quòd v-
bicunque pater donat filio ex cauſa aduentitia
valet incontinenti donatio: quia inter patrem
& filium conſiſtit omnis obligatio ex cauſa ad-
uentitia: vt eſt gloſſ. not. in l. ſi quis pro eo. in
§. j. in verbo tenetur. & ibi per Bartol. & alios.
ſi de fideuſſor. & idem vult Bal. in d. autem. ex
teſtamento. in 3. colum. in pr. n. p. Septimus ca-
ſus eſt etiam quando pater donat filio ex cauſa
profeſſoria, vt ſcilicet habeat in peculio profe-
ſſorio: quo caſu licet non valeret incontinenti,
tamen ſi ſequatur emancipatio, filio confirma-
tur, ſi pater peculium non reuocauerit: vt eſt re-
x. no. in l. donationes in concubinam. §. pater.
ff. de dona. ſecundum Ober. de Ro. Iacob. de A-
re. Dynum, & alios ibi. & ideo conſuluit idem
Vber. vt reſert Iacob. de Are. & Bar. & alij ibi.
& Ang. in l. 2. §. j. ff. pro dona. quòd filius ſit cau-
tus, cui pater donauit libros maximi valoris,
vel in peculium aſſignauit, vel pro ipſo emit: ſi
vult illos habere præcipuos, ſe emancipari fac-
iat, non reuocato peculio, & faciat vt traditio
interueniat, & valebit hoc quo ad translationem
dominii, ſi pater donans erat dominus: & quo
ad vſucapiendi conditionem, ſi non erat domi-
nus, ſecundum Ang. in d. l. j. §. j. quod nota pro
his quæ dixi ſupra in verſi quartus eſt ſimilis.
Oſtaus caſus eſt, qñ rex donat filio ſuo in po-
teſtate exiſtenti: quia tunc valet propter auto-
ritatem regiæ: vt ſupra de dona. inter ui. & vxor. l.
pe. ut ſingulariter dicit Bald. in c. j. §. itē ſacra-
mēta in 6. col. in fi. ver. ſecundum, vtrū rex in ti.
de pace tur. firm. in vſi. ſeu. vbi omnino vide. &
habetur per Lu. de Ro. in l. ſi vero §. de viro. in
4. fal. ad ff. ſol. ma. & idem eſſet dicendum in
quolibet principe non recognoſcente ſuperio-
re eadē ratione. ſed nō puto idem dicendum in
principe ſeu duce Venetiariū, qui habet in ciui-
tate Venetiariū ſuperiores, pura conſiliū maius
quod eſt circa duo milia nobiliū, & et alia con-
ſilia. Nonus caſus eſt ſecundū aliquis: videlicet
qñ pater dicat: dono filio meo fundum vel talē
rem: & renuncio iuri acquisitionis futuræ. per
dictū Bari. in l. cogi. in §. ſi pater. ff. ad Trebell.
ſed iſte caſus videt eſſe dubitabilis, quia ſicut
donatio facta per patrem filio, acquiritur filio,
& incontinenti poſtea patri, quia reſteſtitur do-
minium. vt l. placet. ff. de acquir. hæredi. ut dixi
ſupra ponendo regulam: ita videtur acquiri pa-
tri illa renunciatio mediāte perſona filij, per d.
l. placet. propterea dicas, quòd ſi pater dixit,
dono filio, & renuncio iuri, qñ poſſem acquire-
re ex illa reſteſtione, & tunc valet donatio, quia
abdica a ſe dominium. & ita intelligatur Bar.
in d. §. ſi pater. ſed ſi quis velle huic opi. repu-
gnare, poſſet dicere quòd ius obligatio & actio
non poſſunt ſtare in aere: vt not. in l. qui homi-
nem. §. ſi debitorem. maxime per Pau. de Caſt.
ff. de ſolu. & habetur in l. ſi ego. ff. de neg. geſt.
licet glo. ibi dicat contrarium: vnde nec eſſe eſt

quòd ſit penes alij nem dominum, vel apud pa-
trem, vel apud filium, vel apud tertium, nō po-
teſt eſſe, ſi erat prius apud patrem, de l. id quod
neminem. ff. de regu. iur. §. & quia actus agentium
non debent operari ultra intentionem eorum. l. nō
omnes. in prin. ff. ſi cer. pe. apud filiū etiam nō
potest eſſe, per dictā regulā, quicquid acquirit
filius, acquirit patri. vt d. l. placet. cū ſi. quæ reg.
locum habet etiam hodie in profeſſoriis: vt di-
xi ſupra ponendo regulā: ergo videtur quòd de-
bet dici dominium etiam penes patrē, ex quo non
pōt ſtare in pendenti in aere: ideo periculofum
eſt dicere quòd iſta donatio valeat, licet aliqui
dent iſtā cautelam donandi cum dictā renun-
tiatione: tamen communis opi. videtur eſſe, qñ
iſta renunciatio valeat, quia dictā regula quæ di-
cit, quicquid acquirit filius, acquirit patri: de-
bet intelligi patri volenti & non reſculanti: vt
ſentit glo. in l. cum filio. in verbo, ex perſona. in
verſi. vel dic ſi pater ſibi retinere non vult. ff.
de leg. j. & ibi per Doct. & Bart. & alios ſcriben-
tes in d. l. cogi. §. ſi pater. ff. ad Treb. & Bart. &
Doct. in d. l. placet. & ibi Pau. de Caſt. in fi. hoc
tenet. Decimus caſus fallentis eſt, ſi pater do-
nat aliquod diurnum pro alimentis, vel remit-
tit uſum fructum in aduentitiis: vt l. cum opor-
tet. §. ſi autē res. & l. fin. §. ſi autē patrem. ſu-
pra de bonis quæ libe. vt dicit glo. j. in l. ij. §. de
inoffi. dona. & Bal. in aut. ex teſtan. §. ro. in verſi.
nonnūc ca. 5. de coll. vbi dicit quòd ſi filius per-
cipit fructus bonorū aduentitiorum, quorum
proprietates erat ſua, & fructus patris: & percipit
conuenientibus oculis patris, eſſiciuntur proprii
ipſius filij, & non ſunt conferendi. per d. §. ſi au-
tem res. & idem tenet Bal. in d. aut. ex teſta.
in verſi. quartumdecimū capitulū eſt, quando
pater promiſit eos fructus habere: ſecus ſi inui-
to uel inſcio patre. idem vult Bar. in d. §. ſi au-
tem res. & in l. frater a fratre. in 6. q. ff. de cond.
24 inde. §. Et nunquid huiusmodi fructus bonorū
ſuorum aduentitiorum per filium conſumpti
veniant conferendi, vide per Cy. in l. ſi emanci-
pati. in 3. q. & ibi Doct. & maxime Raph. ſupra
de col. & Bart. in l. pater filij in 3. q. in fin. ff. de
coll. dor. & Ray. & Pau. de Ca. in l. fi. §. de coll.
Vndecimus caſus eſt, qñ pater donat filio cauſa
ſtudiorū: quia tūc valet donatio inter patrē & fi-
liū in poteſtate, ſicut valet in dote. l. pōp. Phila-
delphus. ff. ſa. her. vt dixi §. in j. cauſa fal. quia cau-
ſa ſtudiorū æquiparatur cauſe doris: vt eſt gl. no. in
l. j. ff. ſol. ma. & ibi hoc vult Bal. in 8. co. in fin. &
in l. qñ pater. ff. ſa. her. Duodecimus caſus eſt qñ
pater donaret filio naturalis: quia tūc valeret do-
natio, vt probat in l. oēs §. Lucius. cōn. ſi gl.
in verbo, tradiderit, qñ ſubaudiit animo donandi
ff. de his quæ in frau. cre. ſed iſta nō eſt proprie-
26 falſa regula: de qua ſupra. §. quia filius natura-
lis qui nō eſt nat⁹ ex legitimo matrimonio, nō
dicit eſſe in poteſtate patris: vt inſi. de pat. po-
teſtate in prin. & late nō in poteſtate, & l. nā ci-
uium. ff. de his qui ſunt ſui, vel alij iu. Decimu-
ſextus caſus eſt, cū pater donat filio illud, qñ ad
aliū debet in cōmuni trāſferri, puta qñ filius do-

nat rem profectij peculij, vel re patris patre
permittere: vt l. in ædibus. §. quod filius. secun-
do responso. ff. de dona. intelligendo quod ibi
duæ donationes videntur: vna qua pater donat
filio, alia qua filius donat extraneo. Nec obli. q.
pater non potest donare filio, quia verum est,
si apud eum debet remanere. scilicet si statim ad
aliud debet transferri, vt supra de dona. ante
nupt. l. si constare. & ff. de iure do. l. profecticia.
§. p. & ff. de dona. inter virum & vxor. l. si vxor
ma. ito. facit l. cogi. §. hi qui solutim. ff. ad Tre-
bel. ita dixit no. Bar. secundum Iac. de Are. in l.
si cum filius. quæ est l. i. in princ. ij. col. ff. de
dona. & ibi per Doct. & idem vult Barto. in d. l.
in ædibus. §. quod filius. eo. tit. Decimusquar-
tus casus est, quando est facta donatio per pa-
trem filio in potestate constituto, & est apposi-
tum iuramentum secundum Bald. hic. in vers.
sed quid si inter patrem & filium. & potest assi-
gnari ratio: quia pater non potest venire con-
tra iuramentum, quia est de iure naturali: vt di-
xit Bald. & idem quod sit de iure naturali, te-
net etiam Bald. in l. j. in pe. col. infra qui bo. ced.
pos. & idem tenet gl. 16 q. 6. in c. autor. & Spec. in
ti. de loca. §. nunc offendendum. in vers. 24. &
Paul. de Cast. in consi. 105. in 3. col. vbi hoc de-
clarat: etiam iuramentum est de iure diuino:
vt c. si Christus. extra de iureiu. & in d. c. au-
toritatem. cum gl. quo iure naturali vel diuino
non curatur patria potestas: quia illa est solū de
iure ciuili, vt l. item in potestate. ff. de his qui
sunt sui vel alie. iur. Item quia constat quod in-
ter patrem & filium oritur obligatio naturalis:
vt no. in l. frater a fratre. ff. de cond. inde. si er-
go oritur obligatio naturalis ad dandum, ergo
dari potest, & sic dominium transferri: alias si
diceremus contrarium, sequeretur quod illa
obligatio esset vana: quod est contra l. j. supra
de nudo iure. Quiritum tollendo. Præterea illa
naturalis obligatio vestitur iuramento, per l.
sacra scriptura, quæ est potētiō q. qualibet pa-
77 tria potestas: ¶ quia nulla constitutio humana
excellētiō est diuina. l. sancimus. §. de sac. san.
eccl. & aut. sed episcopalis dignitas. §. de epis. c.
& cle. potest etiam probari alia ratione, quia iu-
ramētū appositum super obligatione naturali
facit illā esse efficacē, vt habetur per Bar. in l. si
quis pro eo. in 6. mēbro. ff. de fideius. & ibi per
Doc. & per Cano. in c. cū contingat. extra de iu-
rei. & in c. cū venisset. de insti. & per gl. & Doc.
in c. ex parte. §. de cōsue. & per Doc. in c. cū iu-
ramento. extra de homici. Itē hoc etiam proba-
tur. nā ex iuramento præstito inter patrē & fi-
lium si nō continet aliqui d. turpe, oritur obliga-
tio efficax: & pater tenetur seruare iuramentū:
78 vt no. Doc. in d. c. cū iuramento. ¶ Itē ista opi.
q. iuramentū valider contractū inter patrem &
filium, probatur in c. quāvis de pact. lib. 6. & in d.
c. cū contingat. in fi. cū ibi no. & illā opi. tenet
Ioā. And. in addi. Spec. in ti. de testa. §. j. & idem
tenet Bald. in repe. l. 2. ff. de iureiu. & Lud. de Ro.
in l. si donatio. supra de colla. & ibi per Doc.
& Pau. de Cast. i. cōsi. 105. q. incip. In Chri

sti nomine amen circa bona quæ fuerūt domi-
ni Vberti. in 4. col. in vers. secundo videtur ob-
stare iuramentū. tenet contrariū dicēs, q. donatio
inter patrē & filium iuramento non firmatur -
ex eo quia cū pater filio vt filio donauit, vide-
tur sibi ipsi donasse, propter quod redditur iura-
mentū frustratoriū & inutile, & quasi sub impos-
sibili, sicuti si donaret sibi ipsi. p. quo vide text.
in c. si in fi. extra de insti. & l. 2. ff. de stipu. ser. &
l. Vranius. vers. sed cū duo. ibi, quia nō possunt
pro eodē apud eundē obligati esse, vt quædamo-
dū incipere alias nō possunt, ita nec remanent.
ff. de fideiu. & l. hæres a debitore. §. seruo. eo. ti.
ibi. nō. n. intelligi possunt, vt quis pro se fideiu-
bendo obligatur. facit quod no. in l. debitore. su-
pra de pac. Præterea licet iuramento astringat iu-
rantem, non tamen facit capacem illum cui iu-
ratur, si aliās erat incapax. ar. ff. de condi. & de-
mō. l. cui fundus. & idem cum filio donatur per
patrem, non ut extraneo, sed ut filio qui inca-
pax erat, per iuramentū capax fieri non potest:
sicut si donatur seruo, uel alteri incapaci.
Sed ego teneo quod opi. præcedens sit uerior,
videlicet quod donatio inter patrē & filium in po-
testate constitutū firmetur iuramento, p. rationes
de quibus supra dixi. Nec obstant rationes assi-
gnatæ in cōtrariū per Pau. de Ca. in d. suo consi.
quia tolluntur per ea quæ dicta sunt supra si be-
ne considerentur: nec est uerū quod huiusmo-
di iuramentū sit frustratoriū & inutile, quasi
uideatur sibi patri donasse: quia immo est utile,
quo filius potest sibi acquirere obligationem
naturalem: ut no. Bar. in l. frater a fratre. in ult.
col. & iuramento confirmatur, ut dixi & per hoc
etiā apparet quod gloria filij nō est omnino in-
capax, maxime interueniente iuramento, secundum
quod nō attēditur patria potestas: ut supra di-
xi: sicut etiā diximus in simili de donatione fa-
cta uxori, quia licet sit incapax, ne cōiuges mu-
tuo amore se spoliēt, ut l. j. & per totum ti. ff.
de dona. inter ui. & uxo. tamen firmatur iura-
mento secundū uerā opi. quia tale iuramentum
nō est cōtra bonos mores naturales, sed tantum
ciuiles: per ea quæ no. Bald. in l. pactum dotali. in
xix. q. supra de colla. & in rubrica. supra de cōdi.
ob. tur. cautām. in pñ. & in l. pacifici cōtra edict.
supra de pac. & Pau. de Ca. in l. si in ij. col. eo. ti.
de pac. & Cano. in c. cū cōtingat. in suis repe-
& maxime Ant. de Ros. in lxx. col. extrā de iu-
rei. & ita cōsultat Bald. & idē sentit in l. j. in ult.
q. supra de inof. dona. & ita tenet Bar. in effectū
in l. Seius & Augerius. ff. ad l. Fal. & ibi p. Doc.
& idē cōsultat Fed. de Se. in consi. suo cxxxv.
quod incip. In nomine domini amen. pñus
quæstionis talis est & c. & ita aliās ego consul-
ui in ciuitate Ferrarię, pro uxore cuiusdā nobi-
lis Veneti: & ita fuit iudicatū. de qua q. habetur
per Cy. & Bald. in l. j. supra de sac. san. eccl. & p. Cin.
in l. pe. supra de dante nup. & per Bart. Bald. &
alios in l. j. ff. de dona. inter uir. & uxo. & Bar.
Ang. & alij in l. si quis pro eo. ff. de fideius. &
Bar. in l. Titia §. Imperator. in ij. co. in fi. uerfic.
quæto mater & pater. ff. de leg. ij. & Bald. in l. cū
nuptiæ.

multaz. in iiii. col. ſuprà de dona. ante nupt. & ſaly in l. ſi ex uoluntate. §. de donat. inter ui. & uxo. & per Guil. de Cu. & Albe. de Roſa. plene in l. ſed ſi poſſ. ſſori. §. ite ſi iurauero ff. de iureiur. & Lud. de Rol. in conſ. c. c. x. in i. col. Paul. de Caſt. in d. l. pacifici contra ed. & in conſ. ſuo x. viij. & Raph. Fulin l. Papinianus. ff. de dona. inter ui. & uxo. & Old. in conſ. c. x. & Car. Zab. in cl. j. de iureiur. & Ioan. And. in adli. Spec. in tit. de dona. inter ui. & uxo. ſuper rubri. & in ti. de teſtam. §. j. & Iaco. de Zochis in c. ſi in prin. in ij. col. extra de dona. inter ui. & uxo. & quia iſta nō eſt queſtio noſtra, aliter non exarmino: ſed ſufficiat remiſſio ad prædicta. Et quod dixi donationem inter patrem & filium ualere, ſi iurauit pater nō cōtrauenire &c. intelligo eſſe uerum, niſi eſſet inofficioſa, quia quatenus eſſet inofficioſa, nō confirmaretur iuramento: ſed quia inamentum non confirmat aliquid niſi in præiudicium iurantis non autem in præiudicium tertij: ut in c. quamuis. de pac. lib. vj. & c. licet mulieres. de iureiur. eo. l. i. & ita tenet Bar. in d. l. Titia §. Imperator. in d. uerſi. quid ſi mater & pater qui donauit. ff. de leg. ij. & idē tenet Bal. in l. j. in ul. col. ſuprà de inoff. dona. qui dicit, qd hoc caſu non requiritur relaxatio iuramenti. Decimiquintus caſus eſt, quando pater donat cauſa mortis filio ſuo in poteſtate conſtituto: ut l. ſi donatione. in primo reſponſo. ſuprà de colla. & l. pe. ff. de collib. ſed in hac donatione cauſa mortis eſt plus quā in donatione inter uiuos: quia iſta donatio cauſa mortis, confirmatur morte patris, etiā ſi nō interuenierit traditio. quia habet inſtar legati, & eſſe & uultū ultimæ uoluntatis. l. ſi in fin. in fin. infra de dona. cauſa mor. & no. per Bal. & Doct. in l. j. ff. de leg. j. ut eleganter no. Bal. in l. & ſi mortis. ſuprà ad l. Fal. nam in ultima uoluntate non requiritur traditio de neceſſitate, niſi teſtator uoluerit uita ſponte ſoluere, ut eſt caſus ſing. ul. in l. Lucius ff. de leg. ij. ſed ſecus eſt in alia dona. inter uiuos facta p. patrē filio in poteſtate tanquā filio: quia ad hoc ut confirmetur morte, requiritur traditio. l. iij. ſuprà ſi q. alteri, uel ſibi. & ita tenet Bal. in d. l. & ſi mortis. & in aut. unde ſi patens. in prin. ſuprà de inoff. teſta. & probatur in l. Papinianus ff. de do. inter ui. & uxo. & in l. multam. ſuprà ſi quis alteri uel ſibi. & per no. p. Cyn. in l. j. ſuprà de dona. ante nupt. & in d. l. ij. ubi habetur qd donatio inter ui. & uxo. non cōfirmatur morte, niſi prius interuenierit traditio, arguēdo de illa dona. facta inter coniuges, ad dona. factam per patrem filio: ſicuti argunt Ange. in aut. de immenſis dona. in prin. in ij. co. colla. vij. & ita tenet etiam Cy. Bal. Ange. & alij in d. l. ij. in prin. ſuprà de inoff. dona. & hoc procedit ſiue traditio interueniet tempore dona. ſiue poſtea: ut probatur in d. l. ij. ſuprà ſi quis alteri uel ſibi. & in d. l. Papinianus. & ita uult no. Bal. in dona. inter ui. & uxo. in c. ij. in fi. in tit. de feud. dato in uicem. l. commiſ. Item hoc procedit ut donatio morte confirmetur, ſi traditio interueniet, ſcilicet uera uel ficta, puta qd

pater conſtituit ſe precario nomine ſi i. poſſidere: ut dicit Ang. in d. autē. de inuenſi. dona. in ij. col. uerſ. ſed tunc quæro. & dicit qd ita no. ſing. glo. in l. ij. ſuprà de dote cau. nō n. me. & idē nota. Cyn. in d. l. ij. & idē nota. Bald. Ang. & alij. in l. ij. in prin. ſuprà de inoff. dona. & idē uult Bar. in don. inter ui. & uxo. in d. l. Papinianus. & Pau. de Ca. in l. diuortio §. ob donatio. nes. ff. ſolu. ma. Et adde prædictis omnino Pau. de Caſt. in conſ. l. vj. quod incipit, In Chreſti nomine amē. d. donatio ſine dubio dicitur faſſe inter uiuos. ubi etiā examinat intellectu d. l. Papinianus. lre prædicta quæ dixi de traditioe. pcedit in bonis præſentibus non futuris. ſed quia futura tradi nō poſſunt nec p. cōſtitutionē precarij trāſfertur poſſeſſio bonorū: quia ſicut locus incertus nō poſſidetur ueritate nec ſicte poſſeſt poſſideri p. cōſtitutionē precarij, & hoc uidetur tenere gl. in l. j. §. uniuerſa. ff. pro dote. ita dicit ſingulariter Ang. in l. ſi in ult. co. poſt. pri. §. de pac. & poſſeſt eſſe ratio. qd fictio nō pōt habere locū, ſi nō reperit rē ſup. qua ſigat pedes: ut no. Ba. in l. neceſſario. in fi. ff. de peri. & cōm. rei uē. ſed Et de iſto articulo nūq. locus futurus, & ſic incertus poſſeſt poſſideri, unde Iac. Bu. Ba. & alios in l. ſi infra q. res pig. obl. poſ. & Bal. in rubri. ſuprà de cōtrahē. emp. in xxj. q. & lo. de Imo. in l. ſtipulatio hoc modo cōcepta. in fi. & ibi etiā Rap. Cu. ff. de uer. ob. & Ang. & lo. de Imo. in l. qui uis §. j. ff. de acquir. poi. & Lud. de Ro. in l. exitus cōtrouerſia. in fi. eo. tit. & plene p. Ang. de Arc. in ſi. de actio. §. adionū. in materia cōſtituti & precarij. uer. hinc ſumpta occaſione. qd clauſula cōſtituti &c. lre ea q. dixi, qd ad hoc ut donatio ualeat, requiritur traditio, intel. lige quando donatio ſit inter p. ſonas. phibitas: alias morte cōfirmatur, uō interueniente aliqua traditione uera uel ficta: ut no. Cyn. in l. j. in fi. p. gl. ibi, qd ita intelligit. §. de donante nup. quē ſequitur Ba. in l. ut hereditibus. in fi. ff. de le. ij. q. no. Cōcludo ergo circa prædicta, quādo pater donauit filio, ſi quæritur nūquid acquiratur filio, dicitur ſumus in caſibus in quibus donatio facta p. patrē filio de re patris in uita ipſius patris ualeat, & tūc incōtinēti trāſfertur dominiū in filiū: aut donatio eſt facta de re aliena, & tūc nō trāſfertur dominiū, ſed trāſfertur in filiū uſu capiēdi cōditio: p. l. clauſi. ff. de cōtrah. emp. aut ſumus in caſibus in quibus non ualeat donatio in uita patris, & tunc ſi pater donat rē propriā, nō tranſfert dominiū in filiū in uita patris: ſi donat rē alienā, nō tranſfert uſucapiēdi cōditionē: p. iſtā l. & per l. j. §. ff. pro dona. & p. ea quæ dicta ſunt ante ſupraſcriptos caſus fallentiz. ſed Secundo caſu principali quādo quæritur, an donatio inter patrē & filiū eo caſu quo non ualeat in uita patris, an ſalcē morte patris cōfirmetur: & quo iure, & quis ſit eſſectus huius cōfirmationis quæ ſit morte: & ſi donauit rē alienā, nūquid filius poſt mortē patris poſſit eam uſucapere uel præſcribere: & quo iure. Et dicas breuiter, qd ſi pater donat rē propriā, & illam tradit filio uere uel fictē, dicta donatio incipit ualere

valere incontinenti post mortē patris ut l. donatio. q. est p. in princ. supra de do. inter uirum & uxorem l. 2. cum ibi not. supra de inoffi. dona. & d. xi. supra ante fallentias. & in l. 5. fallentia. Sed dubium est quo iure tunc dicta donatio valeat, seu, morte confirmetur. & in hoc distinguitur aut heredes patris habuerunt ratam illam donationem, & tunc illa donatio quę in uita patris erat nulla, propter reflexionē acquisitionis, quę fit de patre in filiū, & de filio in continentem in patrem l. placer. ff. de acq. hær. ut dixi supra ante fallentias: confirmatur morte propter ratihabitionē heredum: ut l. si pater. ff. p. lega. Et effectus huius donationis confirmatę est, ut valeat illa donatio: quia propter illā ratihabitionē videntur heredes velle, q. illa donatio quę in uita patris fuerat nulla, incipiat habere vires ex nouo consensu heredum, propter quę consensum cessat ratio prohibitiua donationis: quia tūc non pōt reflecti in patrem donatio, qui iam mortuus est, sicut poterat in uita ipsius patris. Et est alius effectus, ut illa donatio valeat tanquam donatio, non tanquam legatū, vel quasi legatum. Est etiam alius tertius effectus, quia ista donatio incipit habere viros a tēpore confirmationis factę per heredes, & non ante, hoc videtur probari in d. l. si pater. ff. p. donato. coniuncta l. j. §. si pater. eod. titu. & hoc videtur esse de mente glo. hic, ibi, nisi heredes ratā habeant, & c. idē tenet Aug. in d. l. si pater. qui dicit q. donatio ualet a die ratihabitionis, & non ante. & idem vult etiam Saly hic. & etiam Cy. hic in j. q. t. qui dicit no. quōd quādo heredes habent ratam donationem, tunc videt interuenire noua donatio, & nouus tit. nec videtur posse cumulari cum titu. donationis factę a patre, quę fuit nulla in uita patris: nec tenet cū tit. legatū vel quasi, quia cum superuenit donatio ab heredibus, uidetur recessum a legato, & isto casu procedat donatio ut ex nunc. Et ex hoc sequitur quartus effectus, quia ad ualiditatem huius donationis non requiritur traditio: ex quo non est facta inter personas prohibitas, per id quod not. Cy. in l. j. in fi. supra de dona. ante nup. & Bal. in l. ut heredes. in fi. ff. de le. 2. ut etiam de hoc dixi supra ante. uer. qui incipit, secundo casu principali. Et prædicta procedunt sine dubio quando pater exhæredasset filiū, cui primo donauerat. quia pater exhæredando filium post donationem sibi factam, præsumitur mutasse uoluntatem suā: & tacite reuocasse donationē: ut d. l. si pater ff. pro donato. q. Bar. ita intelligit ibi. & in l. 2. §. si. circa fi. eo. ti. dicens, q. tūc nō pcedit donatio facta a patre, nisi heredes patris confirmauerunt eā. & ita uidet ē sentire Host. in ti. de usuc. ubi ponit materiam ti. pro donato. sed gl. hic & Cy. & Saly. uidentur uel le indistincte, q. ē ubi pater nō exhæredasset filiū, si tūc heredes habuerunt ratā donationē, ualebit ut donatio. & dicit Cyn. q. illa erit noua donatio facta ab heredibus propter suā ratihabitionē, & sic erit nouus tit. & uidebitur esse recessus a legato propter superuenien-

tiam donationis ab heredibus factę: ut supra dixi. Ego autem teneo primam opi. quōd intel ligatur solum ualere, ut donatio noua, quando pater filium exhæredasset mala mente: quo casu uidetur pater tacite reuocasse donationē, ut dixi: & sic non potest filius habere, nisi ex nouo consensu heredum, qui cauat nouam donationem: secus si ipsum filium non exhæredasset, sed in aliqua parte eum instituisset, uel exhæredasset non mala mente. iuxta l. multi non notę causa cū ibi uo. ff. de li. & post. & l. si patronus. §. si quis non mala mente. ff. de bo. lib. quando hoc casu morte patris donatio confirmata ualet, ut quasi legatum: ut dicit hic gl. & etiam infra dicitur: quia donatio cū habeat uim legati, cedit eius dominium a morte testatoris in legatarium seu donatarium. l. a Titio. ff. de furtis & not. per gl. & Docto. in l. si tibi homo §. cum se uius. de leg. j. imo plus, huiusmodi donationes, quę morte confirmantur, nō requirunt aditionem hereditatis. l. sequens quā. ff. de le. 2. & ibi hoc not. Bar. de quo etiā dicitur infra cū ergo dominum fuerit acquisitū filio a die mortis testatoris, sequitur q. ex alia causa seu ex alia donatione hereditū, nō poterit amplius dominium acquirere: quia qui semel ē effectus dñs, non amplius efficit dñs. l. sequit. §. lana. ff. de usuca. & no. p. gl. ord. in l. 3. §. ex pluribus in gl. 2. magna, q. incipit, no. duas reg. & p. Bar. & alios ibi ff. de ac. pos. hoc tñ intelligo uerū, qñ filius uoluit acceptare & acceptauit dicā donationem post mortē patris tāquā morte cōfirmatā, sed si filius nollit acceptare donationē, tāquā morte cōfirmatā, sed potius ex ratihabitione facta per heredē, & sic acquirere ex noua donatione, q. a forte uult potius habere tit. ab heredibus quā a patre: tūc possit procedere illud qd dicit hic gl. & Cy. clarius in j. q. quia tūc uidetur esse recessum a quasi legato, seu a donatione cōfirmata p. patrē: & ratio q. me mouet, est ista: quia licet illa donatio morte fuerit cōfirmata, tñ ego intelligo q. censetur cōfirmata, & ualeat tāquā legatū. si reuocabiliter: quia si filius nō uult acceptare illā cōfirmationē seu quasi legatū, pōt, repudiare, sicuti legatū tñ acquirat legatario reuocabiliter. tamē quia pōt illud repudiare, ut habetur in d. l. si tibi homo §. cum seruus ff. de le. j. nec credo q. haberet obflare, etiā si semel dictā donationē a patre acceptasset in uita patris, maxime quādo res donata fuit tradita filio quia tūc erat donatio nulla, ut habet hic in gl. & supra dictū est: & sic cū nondū fuerit irreuocabiliter acquisita res donata p. mortē patris, nisi filius de nouo eā acceptauerit, tāquā ex donatione cōfirmata, puto quōd sit in electione ipsius filii eligere, ex quo capite uelit sibi acquirere dictā rē a patre donatā, an ex illa donatione cōfirmata p. mortē. uel ex ratificatione facta per heredes. facit ad hoc l. recusare. §. Titius. cum ibi no. per Bar. & alios. ff. ad Tre. & quod no. in d. l. 3. §. ex pluribus: cum ergo ex præst. receditur a dicto quasi legato, quod potest, ut dixi: sequitur quōd tunc habebit

ble re tanquam donat ab heredibus, per not.
 34 in d. §. ex pluribus. ¶ Sed quid si filius post
 mortem patris non aliter expresse acceptauit
 donationem factam sibi à patre, nec etiam ali-
 ter repudiavit, & heredes habuerunt ratam di-
 ctam donationem, credo qd sic in electione filii
 acceptare, ex quo capite velit, per prædicta. Ex
 prædictis itaq; potest concludi, qd aut post mortem
 patris filius acceptauit, expresse donationem fa-
 ctam à patre, eam laudando, & tunc nihil am-
 plius possit in dicta re donata acquirere per ra-
 tificationem heredum, ex quo prius erat esse
 eius dominus irrevocabiliter, per no. in d. l. in.
 §. ex pluribus ff. de acquir. post. conuictis his
 que habetur in d. l. si tibi homo. §. cum seruus.
 de le. primo aut filius expresse renunciauit do-
 nationi factæ à patre etiam post mortem patris,
 & tunc sequuta ratificatione per heredes pa-
 tris, & filius acceptauit istam ratificationem,
 & tunc valebit ut ex nunc, eamque donatio fa-
 ctà ab heredibus, quia videtur esse recessum à
 prima donatione facta per patrem, & ita potest
 etiam intelligi glo. & Cy. hic. aut filius non ac-
 ceptauit, neque repudiavit donationem factam
 à patre post mortem ipsius patris, & heredes ha-
 buerunt ratam dictam donationem, & tunc si
 filius acceptat illam ratificationem, valebit,
 ut ex nunc, ex quo habebat rem penes se, ut
 l. absentis, in prin. ff. de dona. & videbitur esse si-
 militer recessum à prima donatione morte cō-
 firmata, & ita et potest intelligi gl. & Cyn. hic
 aut filius qui non acceptauit donationem pater-
 nam, nec repudiavit, non fuit præsens ratifi-
 cationi, & tunc si postea scriuit, & eam ratam ha-
 buit, valebit donatio tanquam facta ab heredi-
 bus, per d. l. absentis. sed si scriuit simpliciter, tūc
 est in electione sua, ex qua donatione velit cō-
 sequi dominium irrevocabiliter per prædicta, sed
 si ignorauit ratificationem heredum, per illam
 non poterit sibi dominium acquirere, per d. l. ab-
 sentis, in secundo responso. ideo valebit ut ex
 tunc tanquam donatio à patre facta, quæ oia te-
 ne mentis, quia Doct. non tanguntur. Aut he-
 resedes patris non habuerunt ratam illā donatio-
 nē, & tunc si res erat ipsius patris, morte con-
 firmatur. l. donationes quas. supra de dona. in-
 ter virū & vxor. & l. in. cū ibi no. supra de inoffi.
 donat. Et huiusmodi donatio morte confirma-
 ta nō valet, ut donatio inter viuos, sed valet ut
 quasi legatū, ut dicit glo. not. in l. filiz cuius. in
 gl. in fi. supra fam. l. i. & gl. si hic, dum dicit,
 sed quasi pro legato. & idē vult gl. in l. in §. fi-
 lium. in verbo pro herede. ibi, quasi ex causā
 legati. ff. pro herede. & est et gl. in aut. ex test.
 & ibi per oēs Doct. & maxime per Bal. supra de
 col. & sic dicitur valere iure quasi legati, & nō
 veri legati, quia huiusmodi donatio inter pa-
 trem & filium morte confirmata, non sapit p
 omnia naturā ultimæ voluntatis. sed Bal. in l.
 ut proponis. in no. opp. supra de condit. ob eam.
 qui subdit, quod ratio est, quia in pluribus nō
 habet vim legati, & primo nō habet, quia quo
 ad confirmationem huius donationis requiri-

tur tra litio, ut l. ii. supra si quis alicui vel sibi.
 & no. per Cy. in l. i. supra de donante map. &
 per Bar. in l. donationes in concubinam. §. pa-
 ter ff. de don. & no. Bal. in aut. ex testa. in §. c. 17
 si Secundo quia ad confirmationem dictæ do-
 nationis factam per mortem patris, non requiri-
 tur aditio hereditatis, quia sola morte confir-
 matur. l. sequens q. de leg. ii. & ibi hoc no. Bar.
 & etiam gl. no. qui hoc dicit expresse in d. l. fi-
 liz cuius. in l. gl. in fi. & non est melior alibi se-
 cundū Ang. ibi, & probatur per gl. in l. post le-
 garum in §. qui mortis. in verbo legatario. in
 fi. ff. de his quib. ut in d. l. & not. Doct. in d. l. filiz
 cuius. & in d. aut. ex testa. quæ additio requiri-
 tur ad confirmationem legatorū. l. eā quā. cum
 ibi no. supra de fideicom. & habetur in d. l. si tibi
 homo. §. cum seruus. de le. i. etiam si essent
 legata ad pias causas, quia etiam illa non debē-
 tur, nisi saltem ab intestato adeatur hereditas,
 ut l. ii. supra de fideicom. liber. vbi est casus sin-
 gu. secundū Ang. in d. l. filiz cuius. qui et ibi di-
 cit qd de hoc est gl. sing. in l. qui filio in §. se-
 rius. ff. de hered. inst. nisi loquitur de legato li-
 bertatis. qd æquatur legato pias cause. & idē
 vult Ang. secundū Jac. de Are. in d. §. seruus. &
 Ioan. And. in addi. Specu. in ti. de iust. edit. §.
 nunc vero aliqua. vers. sed pone qd ex testamē-
 to nō est adita hereditas, & aditio incipit, hic
 omittit autor quest. & Bal. in l. eam quam in
 ii. col. in vers. sed hic quarto de duobus. supra
 de fideic. & habetur p. Bar. & alios in l. i. supra
 de fac. san. ecc. & per Bal. in aut. hoc amplius. in
 iii. col. ad fi. supra de fideicō. & per Alb. de Ro.
 in rub. supra de codicil. & per Pau. de Cast. in
 l. prima eo. titu. Tertio dicta donatio inter pa-
 trem & filium morte confirmata, non habet
 vim legati seu relicti quantum ad cōsummatio-
 nem, si est ultera summam quingentorū aureo-
 rū, ut in l. donationes. quæ est ante p. supra de
 dona. inter vir. & vxor. & ita tenet Bal. in autē.
 ex testa. in iii. col. in ver. sed in hoc caue tibi su-
 prā de col. & idem tenet Ang. in d. l. donationes
 & Sal. in l. illud. circa medium de colla. Quar-
 to non habet vim legati, quantum ad tres actio-
 nes, quæ competunt nomine relictorū, ut l. i.
 supra communia de lega. & insti. de leg. §. i. Eni
 Bal. in d. autē. ex testamento. in prælle. vers.
 Quinto nec quantum ad confiscationem, per
 damnationē damnatoris ad mortē vel seruitu-
 tem. ar. l. res vxoris. C. de do. inter vir. & vxor.
 & l. iii. §. sed virum. & quod ibi not. ff. de mino-
 ribus. Sexto nec quantum ad hoc, ut hæc do-
 natio in legitimam imputetur, licet alia re-
 licta in legitimam imputetur. ut l. si quando.
 §. & generaliter supra de inoffic. testamen. &
 ibi hoc vult glo. in verbo, quartam. & gloss.
 in l. filium quem habentem intra fami. her. &
 hoc tenet Ange. in d. §. & generaliter. & Paul.
 de Cast. ibi. qui probat Bar. in hoc tenentē cō-
 erarium in l. in quarta. in vii. colum. in princip.
 ff. ad l. Falc. Septimo, quia huiusmodi donatio
 non dicitur legatum, quia non relinquitur in
 testamento, ut dicit gl. in fin. in d. l. filiz cuius.

nec

nec relinquitur in codicillis, neque in epistola: ut dicit Bal. in l. ij. supra de inoffi. dona. Oñtauo, quia quando confirmatur huiusmodi donatio morte trahitur retro ad diem donatiōis: ut d. l. antepe. §. de dona. inter vir. vxor. qd non
35 de natura legati. ¶ qd non trahitur retro ad diem testamenti, sed ad diem mortis tantum. l. ex verbis. & in hoc no. Bal. in prin. ec. ci. & qd dixi, q. hñdi donatio trahitur retro ad diē donatiōis, intellige quo ad fructus & partus, nō autem quantū ad don. inu. ut not. gl. & Ang. in d. l. antepe. & gl. in l. ij. §. ff. pro dona. & ibi de hoc plene per Bar. & glo. in l. ij. in verbo, fam. herc. §. de inoffi. dona. & ibi per Doct. & est gl. in l. talis scriptura. in verbo ad vniuersa. circa fi. ff. de lega. j. & ibi no. per Doct. & probatur hoc in d. l. ij. supra de inoffi. don. licet gl. i. l. sub cōdōne. ff. de solut. & in l. sequens qd ff. de leg. ij. teneant contrariū: sed reprobat per Doct. in dictis iuribus. & maxime per Bar. in d. l. sub conditiōe. & in l. j. §. ff. pro donato. & Ang. in d. l. antepe. & Bart. in d. l. sub conditiōe. in fi. j. col. assignat rōnē, quia tēpore donatiōis si lius non poterat eē dominus pp. pater nam potest: ut sape dictum est: ergo nō potest fin gi retro ipsum fuisse dominū, eo tempore quo erat inhabilis: & sic deficiebat tunc habilitas extremorū, per no. in d. l. ij. & ibi hoc etiā vult Bal. in iij. col. in fi. Nono quia legata non debentur legatariis, si legans moritur ciuilit. l. eius qui. ff. de test. sed secus est in dona. quā morte confirmatur: ut l. res vxoris. & ibi hoc no. Ange. supra de dona. inter vir. & vxor. & sic hñdi donatio cōfirmatur morte patris donantis, siue sit mors naturalis, siue ciuilis. de quo vide p. Ioan. An. in c. fi. extra de do. inter vir. & vxor. & per cano. ibi. & maxime per lac. de Zochis, qui de hoc plene dicit, & propter ista & alia similia non dicitur hęc donatio esse verum legatū, quia in omnibus non habet naturā legati seu reliqi: sed dicitur habere non quasi legati, seu dicitur esse quasi legatū, quia participat ēē de natura contractus, ut patet ex prædictis. Itē hñdi donatio morte cōfirmata, nō habet vim contractus inter viuos quo ad quēdam. Primo quia si haberet vim contractus, valeret incōtinēti donatio, & nō expectaretur ut morte cōfirmaretur. l. non omnis. in prin. cum ibi no. ff. si cer. per. Secundo quia ex tali donatiōe nō oritur conditiō, l. si quis argētū. infra de dona. quia non cōfirmatur nisi quatenus interuenit traditiō, ut dixi supra in versi. & sic dicitur valere. nā si esset vera donatio inter viuos, etiā ex sola promissione seu ex sola donatiōe oriretur conditiō. l. si quis argētū. sine aliqua traditione rei donatæ vel promissæ ex causā donatiōis, per d. l. si quis argētū. & ita vult in effectu Bal. d. aut. ex testamēto. in iij. col. ver. Itē ex tali donatiōe. supra de colla. & ex hoc apparet q. ista donatio participat de natura cōtractus, & de natura legati, nam inquantū requiritur traditiō, magis sapit naturam contractus, l. traditiōibus. cū ibi no. supra de pact. quā

naturam legati seu reliqi, quod acquiritur legatario, nulla interueniente traditione, quia trāsic. omniū recta via amore testatoris in legatarium fite, l. a. Tit. ff. de fur. & vere ab adita hered. l. si tibi homo. §. cum seruus. ff. de lega. primo cum ibi not. etiā sine traditione. l. Lucius. la prima. & l. legatum. ff. de legat. ij. & no. Bal. in d. l. i. supra de inoffi. dona. in 3. colū. imo acquiritur etiā absenti & ignorantī. l. cū pater. §. surdo. ff. de lega. ij. cum simili. & inquantū ex huiusmodi dona. non oritur cōditiō. d. l. si quis argētū. sapit magis naturam reliqi quā contractus. Tercio quia non debetur cui cōtra ex huiusmodi dona morte confirmata, ut dicit Bal. secundum Cyn. in d. aut. ex testamento. sed in dona. inter viuos solet fieri regulatiter ista distīctio, aut est incēptum à promissione, & debetur eui cōtra, aut est incēptum à traditione, & tunc non debetur, ut l. Aristotela. ii. & ibi plene nota. ff. de donat. cum fi. & idē tenet Bal. in d. l. i. ante fin. pen. colum. supra de inoffi. donat. qui dicit quod illud quod dicitur, quod vbi donatio incipit à promissione, venit eui cōtra, debet intelligi de promissione obligatoria, ut d. l. Aristotel. Quarto quia huiusmodi donatio facta per patrem filio, quæ morte confirmatur, potest per donatiōem in vita sua reuocari, ut lege antepenult. supra de donat. inter vir. & vxor. & not. Cyn. in d. l. i. in princip. & Iacob. But. & Bald. in l. filia cuius. supra fam. her. qui dicunt quod ista donatio habet vim reliqi, nisi pater reuocauerit eā, quod non esset, si esset vere contractus, l. sicut supra de act. & obli. l. in commodato. §. sicut ff. commo. Quinto quia filius mortuo patre, non potest viuacape pro donato, ut l. prima. §. i. ff. pro donato. quia reputatur quasi legatum, ut dicitur hic in gloss. Sexto quia ista donatio valet solum à tempore mortis, ut ex nunc quo ad dominium, ut dixi supra in versi. viii. quod non est de natura contractus puri, ut in §. pure. inslit. de verbo. obligat. Septimo q. non sit proprie contractus, patet, quia obligatio inter patrem & filium non oritur, ut not. in lege frater à fratre. ff. de condi. indebi. & nota gloss. & Bald. in dicta. l. filia cuius. Octauo quia si pater donat rem alienam filio, & eam non reuocat, filius post mortem patris viuacape vel præscribit titulo pro legato, non titulo pro donato. ut habetur hic in gloss. de quo statim dicam plene. Et ex his collige plures effectus huius donatiōis factæ per patrem filio in potestate, plures alii possent inueniri, sed supra enumerati sunt principales. Con
36 cluditur etiā ex prædictis, q. quod donatio inter patrem & filium morte confirmata, non dicitur proprie donatio inter viuos, quia non habet veram naturam contractus, nec dicitur proprie legatum, quia similiter non habet in omnibus naturam legati seu reliqi, iō dicitur esse quasi legatum, seu valere iure quasi legati seu reliqi, ut dicit in gl. ista cū aliis §. ad hoc allegatis. Et prædicta, pcedūt, q. pater donauit

nauiſi filio in poteſtate ſua rem, quæ erat ipſius
 37 patris. ¶ Sed quid ſi pater filio in poteſtate
 donauit rem alienam, an poſſit filius vſucapere
 vel præſcribere, ſi credidit donationem valere?
 & glo. hic in verbo, non defenderet. in ver. qd
 autem ſi pater. dicit quod non in vita patris:
 quia donatio non valuit inter patrem & filiū.
 & e caſus in l. j. §. ſi pater. ff. eo. nec iuris error
 propter quem filius putauit donationem vale-
 re, cum non valeret, eſt iuſtus ad vſucapiendū.
 38 ¶ Sed ſi queritur an poſt mortem patris va-
 leat donatio, & quo iure, & an res donata poſ-
 ſit vſucapi vel præſcribi. & glo. hic diſtinguit:
 Aut heredes patris non habuerunt ratā illā do-
 nationem, & tunc non valet iure donationis:
 quia titulus pro donato deſcit: & propterea nō
 poterit ex iſto titulo p. donato vſucapere vel
 præſcribere, vt d. l. j. §. ſi pater ff. eo. & l. ſi pa-
 ter. eo. tit. à contrario ſenſu. Sed ſi pater nō re-
 uocauit donationē, ipſa donatio morte patris
 confirmatur. l. donationis. quæ eſt l. antepenul-
 tima. ſuprà de do. inter vi. & vxor. & capit vi-
 res. quali legatī: vt plene fuit declaratum ſu-
 prā ideo dicit gl. quod pro legato poteſt vſuca-
 pi, ſed ſi heredes patris donantis habuerint ra-
 tam donationem, tunc etiam tenet donatio:
 & ex tunc poteſt incipere vſucapere pro dona-
 to, quia habendo ratam donationē videtur in-
 ter venire noua donatio, & ſic nouiter titulus
 donationis, vltra titulum pro legato. & iſto ca-
 ſu videtur ſecūdm Cy. hic reſeſſum à legato,
 & pcedit vſucapio tituli pro donato, vt ex nūc,
 ſcilicet à die ratificationis. vide plene quæ di-
 xi ſuprà in ver. i. caſu principali. & quo i dixi
 ſecūdm Cy. qd propter ratificationem videtur
 eſſe reſeſſum à titulo quali legatī, intelligo ve-
 rum eſſe quando filius vellet vſucapere titulo
 pro donato, & non pro legato, ſecus ſi vel-
 let vſucapere titulo pro legato, quia tunc poſ-
 ſet per l. i. §. ſi ex pluribus cum ibi nō. y. glo.
 & Doct. ff. de acqui. poſ. & facit ad hoc qd nō.
 39 Bart. in l. reculare §. Titius. ff. ad Treb. ¶ Sed
 iuxta prædictā reuoco i dubium, an donatio fa-
 cta per patrē filio in poteſtate de re aliena mor-
 te patris confirmetur, maxime ſi heredes pa-
 tris non habuerunt ratā dictam donationem. &
 gl. hic, vt dixi, tenet qd ſic, per d. l. donationis.
 ſed Iacob. de Raue. quem hic ſequitur Cy. te-
 net qd non confirmatur, & dicit quod non eſt
 inconueniens hoc affirmare, imo eſt fere iuri
 conſonum, ne iuris fictio procedat contra na-
 turam, vnde qd ſolet dici, donationem morte
 confirmari, intelligit ipſe verum eſſe in proprijs
 rebus donantis, ſed in alijs naturalis ratio reſi-
 ſtit fictio iuris, vt non procedat cum aliena ra-
 tura, & ſic ne iſta fictio inducatur contra natu-
 ralem æquitatem, ad præſtandum titulum filio
 incip. iudicium, puta veri domini. Et hanc opi-
 nionem confirmat Salyc. hic: tamen quia ſi vſucaperet
 filius titulo pro legato, hæc vſucapio ſtatim
 poſt mortē patris, vel ſaltē ab adita hæreditate
 inciperet: igitur ſi poſtea heredes donationē
 confirmarent, ex tali donatione nō procederet

vſucapio pro donato, quia probat tali donatio-
 ne: nam ſicut ex pluribus cauſis non pōt do-
 minium acquirere, vt habetur in d. l. i. §. ex
 pluribus. ff. de acquir. poſ. ita nec ex pluribus
 cauſis quis ſucceſſiue vſucapere poſſet, quia ex
 ſecunda eſſet frustratoria, cum iam ſic effectus
 domini ex prima, ſed conſequens eſt falſum,
 quia pro ratificatione heredum vſucapiat pro
 legato. & iſtam opinio. Cyn. tenet hic Paul. de
 Caſt. ſed Pet. de Bellaper. vt reſert hic Cyn. in
 ſi. tenet opi. gl. noſtre, qui non facit differentiā
 an pater donauit re propriā, vel alienam. & iſtā
 opi. approbat hic Bil. & Ange. Albe. de Roſ. re-
 citat utraq. opin. hic, & reſmittit ſe ad notata
 plene per eū in l. i. §. ſuprà de inoff. dona. & iſtā
 opi. glo. tenet Bart. in l. j. §. j. ff. eo. & ibi etiam
 Ang. & idem tenet hic Salyc. qui dicit qd leges
 quæ volunt, vt hæc donatio facta per patrē fi-
 lio, habeat vim quali legatī, loquuntur genera-
 liter, vt l. filius cuius ſuprà fami. herediſ. & l. do-
 nationis. ſuprà de dona. inter virum & vxor. cō-
 iuncta l. in donationibus. ſuprà ad l. Falci. & ſic
 tam in re propria, quā in aliena l. alienam. ſu-
 prā de leg. Nec ob. ſecundum Salyc. ratio Ioan.
 Rauanis, quia præiudiciū quo propter vſuca-
 pionem grauatur dominus ex iſto titulo qua-
 ſi legatī, procedit ex culpa ipſius domini iam
 petentis, ideo non conſideratur, ſed potius ri-
 gor iuris, qui tali æquitati derogat, ne do-
 minia rerum ſint in incerto. l. j. cum ibi nō. ff. de vſu-
 ca. & iſti eo. tit. in prin. Nec obſt. ſecunda rō,
 quia dicit qd per ratificationem non impedi-
 tur præcedens vſucapio pro legato ſeu quali le-
 gatī, nec habet tunc locū vſucapio pro dona-
 to, quia locum habet qd donatio fuit reuoca-
 ta expreſſe vel tacite per deſunctum, ita qd ceſ-
 ſet vtriuſq. quali legatī, tunc n. confirmatio hæ-
 redis operatur vt ex tunc p. donato vſucapiat.
 & ita loquitur, ff. pro donat. l. ſi pater ibi enim
 propter exheredationem intellige tacitam, re-
 uocata ideo morte, non confirmatur. & ſic vulg.
 Salyc. quod ſecus eſſet, ſi donatio non fuisset re-
 uocata expreſſe vel tacite, quia ex quo tunc va-
 leret & procederet vſucapio ex titulo quali le-
 gatī, non poſſit valere, & procedere vſucapio
 amplius pro donato, quia eſſet frustratoria. &
 hoc confirmo, quia quod ſolum mihi perfecte
 acquiſitum eſt, amplius acquiri non poteſt. l. ſe-
 quitur. §. Iana. ff. de vſucap. & quod ſemel meū
 effectum eſt, amplius meum effici non poteſt.
 inſti. de acq. §. ſic itaque & c. inter dilectos. in
 fine. extra de fide inſtru. ¶ Item quia quando
 40 duæ cauſæ concernunt idem, inſpicitur quæ ce-
 lerius operatur effectū ſuum. l. ſi ita quis ſtipu-
 letur, ſiue nauis ex Aſia venerit. ff. de verborū
 obliga. & l. ſi quis ita ſcripſerit. Titius ex parte.
 ibi, cum non proſit ei conditio. & l. ſi ita ſcri-
 ptum fuit, Titius & Tiranus. in ſi. ibi, plenior
 eſt enim quā prima ff. de hered. inſtituen. fa-
 cit quod not. in ſimili Bald. in l. j. in pen. col. in
 ver. aduerte non ſolum. ſuprà de ſeru. fug. Ego
 autem teneo hoc eſſe verum, quando filius do-
 natarius poſt mortē patris vellet inniti ex do-
 natione

trahat, ne quis locupletetur cum aliena iactura. & hoc singulariter tenet Bar. in d. l. j. §. si pater. circa prin. ff. pro donato. sed Bald. hic in j. coll. in prin. referendo Bar. dicit hoc non esse verum, quia quo ad fructus bonae fidei possessionis loco domini habetur, vt ff. de vul. l. qui. sic pot. di. ci. q. vluoipio non est odiosa, sed morte fauorabilis, vt iustit. de viuca. in prin. nec prescriptio lōgi temporis, quia illa est pateri fauorabilis, partim odiosa. l. morte lictis luprā de rei ven. ut nō. Bar. & alij. in l. si ff. de per quem factum erit. & dixi §. de vluo. pro en. p. super rub. Vt autem hanc materiam plenius intelligatur, † An, & quando res donata a patre filio possit vluoipi vel prescribi. ita distingue secundum Bar. in d. l. j. §. circa fi. ff. proleg. & Saly. hic, qui refert de verbo ad verbum d. Bar. in d. §. j. & de eo nō facit mentionē aliquam. Aut pater donauit filio emancipato, & tunc quia valet ē in vita patris, procedit vluoipio titulo pro donato vt p. batur in l. i. §. si pater. à cōtrario sensu ff. p. donato. & in d. l. pen. ff. pro suo. secundum vnam lect. Aut pater donauit filio in potestate, & tūc aut concessio est facta vt filius habeat in peculio vt tunc, quia pater nō habet animū trāsferendi dominū in filiū, non est donatio ideo nō vluoipit, vt d. §. si pater & ibi gl. & Bar. Aut ei donauit vt proprium haberet, & non in peculio, & tunc aut ei donauit vt bene merito, & sic vt extraneo, & tunc si merita præcesserunt, & hoc constat, & statim valet donatio, vñ. in l. si donatōes suprà de colla. & in aut. vnde si patens §. de inoffi. testa. & iō non procedit vluoipio. Aut de meritis non constat, vel donauit filio vt filio, quia isti duo casus in idē reuident. Et tunc aut filium ex post facto emancipauit, & hoc casu quia ex tunc confirmatur donatio, l. donationes in concubinā §. pater. ff. de dona. & ex tunc incipit vluoipere. Aut cum nō emancipauit, sed tamen in potestate retinuit, & tūc in vita patris non vluoipit, vt in d. l. j. §. i. ff. pro donato. & vult glo. hic ratio, quia donatio non valet i vita patris, vt ibi. Aut queritur, an post mortem patris valeat donatio, & possit vluoipi, & quo titulo, & tūc dicit, Aut donatio nō fuit expresse vel tacite p. patrē reuocata, ita quōd morte confirmetur, & hoc casu vluoipit titulo pro legato. improprie tñ secundū Saly. quia debet dici, q. vluoipit titulo pro quasi legato. & ita nō. glo. in l. i. §. filium. ff. pro herede. & dixi super gl. ii. q. facit mentionem de isto quasi legato, possit etiā filius hoc casu vluoipit p. donato, si heredes haberent ratam istam donationē, & vellet filius solum vt beneficio istius ratificationis, vt dixi suprà in ver. ego autem teneo hoc esse verum. Aut donatio fuit reuocata expresse vel tacite, puta per exheredationē, & tunc filius non pot. vluoipere tñ pro legato, nec tñ. pro donato, nisi heredes illam donationē ratificent, & ex tunc ex noua donatione tñ vluoipere potest filius tñ pro donato. & ita loquitur d. l. si pater. ff. pro donato. & p. hoc habes veritatē huius materię clare. Et circa prædictam

dictam dist. vide etiam Bar. in quodā suo consi-
lio, in numero meo clxx. qd̄ incipit, vt liqueat
cū pater donat filio &c. ubi distinguit de ver-
bo ad verbum, sicut distinxit in dicta l. j. §. j. ff.
42 pro legato. ¶ Sed potest circa prædicta dubita-
ri de una q. quotidiana, quā format hic Bal. in
fine. Pone quod pater diuise bona inter se &
filium, & filium, fuit stipulatus pro se & eius hære-
dibus & posteris, modo posito qd̄ non ualeat ta-
lis diuisio inter patrem & filium in potestate,
sicut non ualeat ea intēctio, ut perpetuo & ir-
reuocabiliter sit penes filium, ut est tex. elegis
in l. pen. §. si pater. ff. pro suo. & probatur in l.
quoties. supra fa. etc. secundū Bal. hic, in j. col.
& probatur in l. quid ergo. la. ij. ff. de leg. j. & in
l. filia. §. si pater. ff. fa. etc. an ualeat saltem res-
pectu nepotum, qui nascuntur post mortē aui,
ac si nunquam fuerint in potestate aui. & uide-
tur qd̄ sic, quasi resolutio impedimento. ar. l. Scia.
ff. de dona. causa mor. in gl. que incipit, unde-
ri dicit. nam contractus iste uidetur habere du-
as clausulas, unam quæ refertur ad filium, & alia
quæ refertur ad posteros, etiā tam cōtinuatue
quā de per se intelligi debet. iuxta not. per
glo. prædictam uersū. & nota quod dux. sed Bal.
hic in fin. tenet contrarium, & respondet ad il-
lam glo. quod ibi erant due clausulæ formaliter
discrepantes, hic non est quædam continua-
tio eiusdē tenoris, sicut cū quis recipit emphy-
teosim pro se & filiis, ut in c. j. an agnatus uel
filius. in uis. seu. & à primordio tituli, posterior
formatur euentus, ut l. j. C. de impo. lucra. desc.
43 lib. x. ¶ In ea gl. ibi, item quid si uir uxori &c.
queritur in ista gl. an si maritus donat uxori,
uel e contra, uxor donat marito, locum habet
usucapio, & respondet distinguendo, aut dona-
uit rem propriam, & non habet locū usucapio,
ut ff. pro dona. l. j. §. si inter. aut alienā, & tunc
habet, ut eo. tit. si uir. Sed tu distingue latius,
aut donauit rem propriā, & donatio nō ualeat,
quia donans efficeretur pauperior, & ille cui
donatur, locupletior, ut in toto ti. ff. de dona.
inter ui. & uxo. & maxime in l. si sponsus. §. cō-
cessa. & §. si maritus eo. tit. & tunc sicut dona-
tio non ualeat, quia est à iure prohibita, ita nec
procedit usucapio, & ita pōt intelligi d. l. j. §. si
inter ui. & §. itē si uir uxori & hoc uult glo.
ibi in uerbo cessare & hoc pcedit ē si post do-
nationē factā diuortio intercesserit, qm̄ donata-
rius nō potuit sibi cām possessoris mutare. ar.
44 te in d. §. itē si uir uxori. & hoc casu ¶ qm̄ nō ua-
let donatio, si donatarius putabat eā ualere, fa-
ciat fructus suos industriales, nō naturales. l. fru-
ctus. ff. de usufructu secus. l. qd̄ uxor. ff. de acqu.
pos. secū. d. gl. q. ita nobiliter dicit in d. l. j. §.
si inter ui. in uerbo, usucapio. quā tene mēti.
Aut donatio ualuit à pri. puta qd̄ donas nō est
effectus pauperior, nec donatari⁹ locupletior,
ut d. §. concessa. & §. si maritus, & tūc cū res effi-
ciaf donatari⁹, ex quo erat donat⁹, nō pōt pce-
dere usucapio in re effecta propria. l. loquit. §. la-
na ff. de usufructu. Aut donatio ualuit ex post fa-
cto, uel qd̄ post diuortio eā sibi donas cōcessit.

rit, uel qd̄ morte donat⁹is cōfirmata ē donatio,
iuxta l. Papi. cū ibi nō. ff. de don. inter ui. & uxo.
& iuxta nō i. l. i. §. de inof. do. & i hoc casu, qd̄ a
ualet ex nūc qm̄ ē mortu⁹ donas, uel qm̄ cō. cel-
sit post diuortio. & idē ut nō possit usucapere,
cum res sit effecta donatari⁹ eadem ratiōe, &
arg. d. l. i. §. itē si uir uxori. uer. aliās à cōtra-
rio sensu. quia ibi loquitur qd̄ donauit rem
alienam. & sic concludo secundū n. gl. quod si
coniunx donauit rem propriā, nō potest in
ea procedere usucapio. Aut coniunx donauit
rem alienam alteri coniungi. & in hoc subli-
stingue, aut donando efficitur donans pau-
perior, puta quia eius rei nomine alteri effice-
obligatus, & tunc non procedit usucapio, qd̄
donatio nō ualeat, & sic deficit titulus, ut uult
gl. in d. l. i. §. item si uir uxori. in uerbo cessare.
ff. pro donato. & ita uult hic ēt Saly. & An-
ge. in d. §. si inter uirum. qui dixit per illā gl.
quod coniunx coniungi etiam rem alienam
donare non pōt quando donans efficeretur
pauperior. Aut coniunx donans non effici-
tur pauperior, donando rem alienam, puta
quia eius rei nomine alteri non efficitur obliga-
tus, & tunc donatio ualeat, ac si esset facta ab
alio quā nō coniunx de re aliena. iuxta l. rem
alienam. cum ibi nō. ff. de contra. emp. & iste
est casus in d. l. i. si uir uxori. ff. pro donato. se-
cundum Ange. in d. §. si inter uirum. & ita ēt
sentit gl. in d. uerbo cessare. sed illo casu secū-
dum Saly hic usucapio interrumpitur, si an-
te usucapionem completam fiat diuortio,
ut d. §. item si uir est ratio secundum eum,
quia tūc factō diuortio, reuocatur donatio,
ut l. sed interim. §. si. ff. de donat. inter uirū &
uxor. de quo uide per Ang. & Doct. in l. diuor-
45 tio. ff. de uerbo. oblig. ubi declaratur, ¶ an
& quando donatio facta inter uirum & uxo.
reuocetur per diuor. & sic in casu quo reuo-
catur, uel reuocata esse intelligitur, donatio
deficit titulus, & per consequens usucapio ul-
terius non procedit, ut l. si. infra de usufructu.
pro herede. & quia sicut sine iusto titulo nō
potest usucapio inchoari, ut l. i. infra de usu-
capio. transfor. ita nec inchoata potest perfici.
arg. l. Vranus. ff. de fideiuss. quomodo au-
tem possit procedere usucapio, quando dona-
tur res aliena, si donans sciuit uel ignorauit
rem esse alienam, & donationē ualere uel nō
ualere, & sic sciuit uel errauit. uide glo. nota.
quæ hoc declarat in d. l. si uir uxori. ff. p do-
na. & ibi plene per Dy. & Bar. & alios scribē-
tes ibi. Sed contra prædicta opp. dum dicitur
est, quod res aliena donari pōt & usucapi. nū-
imo uidet quod nullo mō possit donari, & sic
iste titulus pro donato nunquā hēet locū, qd̄
donari nō pōt nisi id quod donatur, fiat eius,
cui donatur. l. in adibus. §. si ff. de don. & per
consequens non possit titulus donationis tra-
dere in re aliena donata gl. hic finalis in fi-
ne. soluit dicens, quod contrarium procedit
quo ad propositum donantis, ut ff. de publi-
bli. l. quicunq; §. j. in fi. & ita tenet gl. in d. §.
fi. in

DE VSVCAP PRO DOTE.

DICTVM est suprà in duobus titulis precedentibus de vsucapione, quæ procedit t. pro emptore. & t. pro donato, verum quia etiã tit. pro dote procedit vsucapio, ideo subiicitur hæc rubric. de vsucap. pro dote. Et circa istam rubric. adde quæ dixi suprà de vsucap. pro empt. in ij. quæst.

S V M M A R I V M.

fi. in 2. folu. dicens quòd hoc casu potest procedere vsucapio pro don. uel fo. secundum Cy. & Alb. & Bal. hic exponendo literam d. §. fin. dum dicit quòd eius fiat, id est fieri potest, seu speratur quòd fieri possit traditione, vel temporis continuatione. & hunc intellectum sequitur Dy. secundum Cyn. hic. & intellige quòd eius fit, scilicet adu uel habitu, quia licet donando rem alienam, donatarius non efficiatur dominus actu, efficitur tamen habitu, quia talis donatio tribuit titulum pro donato, ut in toto hoc titulo, & ff. eodem, secundum Pau. de Cast. qui ita declarat in d. l. in ædibus. §. si. Vel tertio fo. secundum Bald. hic, quòd dicitur donatio largo modo cuiusdam lucratio. Item dat occasionem lucrandi fructus, licet accessiones proprie non dicantur dona, quia sunt consecutivæ rei, non consecutivæ contractus, quia non tradunt in contractu, secundum formam contractus, & ideo non augent quantitatem donationis, nec requirunt insinuationem, ut eleganter no. per glo. in d. l. in ædibus. §. ex rebus de hoc tamen ¶ an donatio rei alienæ requirat insinuationem, vide notabiliter per Bald. in l. post mortem. in vlti. colum. supra de fideic. ubi declarat, an donatio rei alienæ dicatur proprie donatio. & subdit in fin. singulariter, quòd quo ad dominium, non est proprie donatio, quia illud in donatarium non confertur incontinenti, sicut videtur esse de natura donationis, ut d. l. in ædibus. §. si. fed quo ad titulum est proprie donatio. quòd tene menti, quia posset hoc induci ad defensionem multarum quæstionum. ¶ Vltimo circa prædicta potest quæri, quare in re aliena donata coniugi, statim procedat vsucapio inter virum & uxorem, ut supra dictum est super gloss. fin. circa uers. penul. sed non sic in re patrem & filium in potestate constitutum, ut dixi plene supra de re donata per patrem filio in potestate, an possit vsucapi vel præscribere. & Bartol. de Sal. hic in fin. qui mouet istam q. respondet dicens, quòd ratio differentie est, quia inter patrem & filium in potestate indistincte est prohibita, licet res sit aliena, quia cū a patre proficiscatur, profecticia censetur, ut si quæretur filio, quæretur ipsi patri. l. cum oportet in principio supra de bonis quæ lib. & melius probatur in l. j. si quis a patr. sue. ma. & adde rationem, quia in profectus hodie nihil est innouatum, quia quicquid in illis acquirit filius, acquirit etiam hodie patri, ut no. doctor. in l. si quis mihi bona. §. iussum. ff. de acquiren. heredi. & Bartol. & alij in l. j. supra qui ad nit. ad bon. poss. & sic idem reperiretur esse donans, & donatarius. iuxta not. in l. frater a fratre. ff. de condic. inde. sed donatio inter virum & uxorem non est prohibita. nisi quando donator efficitur pauperior, ut l. j. & 2. & l. si sponsus. §. concessa, & §. si maritus. ff. de dona. inter virum & uxorem. ideo potest procedere vsucapio in illis rebus donatis per coniugem, quòd donans non efficeretur pauperior, per d. iura, ut supra declarauit.

- 1 Titulus pro dote habilis est ad vsucapiendum, & quidem iussimus.
- 2 Vsucapio pro dote locum habet, soluendo in rebus mobilibus, non autem in immobilibus.
- 3 Vsucapionis appellatione largo modo seu, improprie, etiam præscriptio venit.
- 4 Maritus rei dotalis dominus est.
- 5 Maritus rem dotalem possidet.
- 6 Dare est dominium transferre.
- 7 Rem suam nemo vsucapere potest.
- 8 Res quando in dotem traditur, in dubio actum uidetur, ut statim res mariti accipiens fiat.
- 9 Sponsa si ante matrimonium contractum rem alienam in dotem sponso tradiderit, & sic marito suo, an interim antequam matrimonium sequatur, illam rem vsucapere possit, & si possit, quo titulo, an scilicet pro dote, vel pro emptore, vel pro suo.
- 10 Dos nulla sine matrimonio esse potest.
- 11 Uxor si constante matrimonio rem alienam in dotem tradiderit, vel ante matrimonium, vel postea secutum est, an maritus, illam vsucapere possit, & quo titulo.
- 12 Mulier quando dedisset omnia sua bona, puta hereditatem marito suo in dotem, an tunc si in bonis mulieris res alienæ essent, in illis vsucapio procedere possit.
- 13 Mulier si constituerit dotem marito suo de omnibus bonis suis, an illorum bonorum dominium sine traditione transeat.
- 14 Societate omnium bonorum, omnes societatis rei communicantur.
- 15 Bona omnia vel hereditas quando in dotem datur, vel quando super bonorum vniuersitate aliquis contractus fieret dominium sine traditione non transit.
- 16 Uxor est sociæ diuinæ & humanæ domus.
- 17 Leges omnes pro socio, ad matrimonij materiam in lucem possunt.
- 18 Dominium in omnibus casibus, in quibus sine traditione transit, non transit ipsa possessio.
- 19 Dominium sine traditione si ex doti contractu non transit, an saltem per viam cessionis transeat.
- 20 Permittere aliud est, & aliud cedere.
- 21 Mulier an omnia bona in dotem dare possit, & num. quid.

21 Martius ex rebus libi in domo traditis fructus
lucet, antequam per verba de pra. illi mari-
monium contrahatur, lucet per verba de fa. pro
contrahendo facit.

RES MOBILES. Maritus bonafidei
poffeffor, rem mobilis, fuit in dote, dā
multo vtrio affectū, viciat per potēti tūlo pro
dote hūc dicit. In tex. dicit res mobiles, fubdi
citur immobilia. In tex. dicitur dote dā in
audiō conſtitūto matrimonij, v. l. i. per cenſ. n.
te autem in matrimonio, & l. h. ff. de ver. Et adde
quod dicam infra in verſ. de oppunitate contra
tex. vbi declaratur verbum, viciat, boni poſſefforis in
text. In text. dicit, ſi fine viciatūdo, quā a tra
dente habuit bonum fidelem, & ſic ſubaudiuntur
ſunt neceſſarie pro declaratione huius legis, q
per ea ceſſant omnia cōtraria, ut apparebit ex
his que dicuntur in gl. & per ea que dicam ſu
per ea. ¶ Nō primo quod titulus pro dote eſt
habilis ad vſucapiendū, & quod eſt iuſſimilis.
l. i. in prima. ff. de. Et ratio eſt, quia generaliter
omnis titulus qui eſt habilis ad tranſlacionē
mediū ſcā traditione, ut eſt titulus dōci. d.
dote ancillam, & de rei vendi. eſt etiam habilis
ad vſucapiendū conditione, ſcā traditione à
non domino concurrente bona fide, & remota
omni utro, vt probatur in l. clauibus, ff. de con
trah. emp. quod ſic ut plene dicit in l. pen. 2. c. i.
i. & adde quod dicitur in l. i. ff. de. ¶ Nō ſecundo
in principio dicit res mobiles, quod vſucapio
pro dote locum habet ſolimodo in rebus mo
bilibus, nō autem in immobilibus, & in illis
habet ſuam ſuam præſcriptionem, non vſucapien
tem, l. in ſeruo, ff. de i. in quibus. ce. ſ. longi. tē
poris præſcriptionem. q. b. c. Potēſt etiam in
telligi eſt titulus ut loquitur de præſcriptio
ne, & quia appellatio vſucapionis, vult etiam
præſcriptione ſuo modo, ſeu improprie, ut eſt
tex. cum gl. in verbo, vſucapianter. inſi. de
vſucap. in prin. & gl. in l. i. ff. de vſucap. & di
ſiſupra ut ſuper glo. rubi in ſecunda con
datione, & in l. i. quod eſt etiam glo. ſuper rubri
iſo. & vide quod dixi in l. i. ff. partem. in v. i. n. e.
eod. tit. de vſu. pro emp. vbi omnino vide,
& adde etiam que dicam in d. l. in ſeruo, &
habetur per gl. & Doct. in l. i. ſupra de ſer. ſu.
¶ Nō ſextio ex illa ſecunda Bar. hic, q. ma
ritus eſt dominus rei dotalis, quod patet, quia ſi
in eam non tranſferretur dominiū, à domino
donante, non tranſferretur vſucapiendi con
ditio, quando res traderet in dote, à non do
mino ſecundum regulam l. clauibus. ff. de con
trah. emp. vbi dicit in primo notabili, & quid
maritus ſit dominus rei dotalis, probatur etiā
in l. dote ancillam. ſupra de rei vendi. & in l. i.
in rebus ſupra de iure do. & in dicit iſubus ha
betur per Doct. ¶ Nō quarto ſecundum Bar.
quod maritus poſſidet rem dotalē, quia ſi nō
poſſideret, non vſucapere, vt l. ſine poſſeſſione.
ff. de vſuc. & probatur in l. Pomponius. §. ſi in

153
 dore. & ibi per glo. & Doct. ff. de acquir. pos.
 & in l. doti. supra fol. mat. nisi quantum de i.
 satisfactione, ut l. licendum §. si fundum qui
 tuda. cogat. & in tantum dicitur marit. pos.
 dere rem dotalem, quod etiam fol. mat. non po.
 test vxor, vel eius heredes accipere rem dota.
 lem propria autoritate, sed debet accipere de
 manu huius dotis mariti, vel cum autoritate iu.
 dicis, ut etiam casus non in d. l. doti. licet con.
 gratum huius fuerit per vnum patrem in iu.
 dicatum, & eius sententia fuerit per dominum
 audientes nouos sententiarum in tota d. & re.
 &c. Opponitur text. nostrum, dñi de i. an do.
 tem dare, quomodo alioz. nam ibi vbi videt
 tur implicare contradiccionem dñi. modo co.
 tra l. vbi repugnauit. itale reg. iur. Primo modo
 sic nam si res erat aliena, non potuerunt dari
 6 iudicari, & quia dare significat dominum
 transferre. iñt. de act. §. si itaque. & ille qui
 non est dominus, non potest dominum trans.
 ferre l. tradito. vide acquir. rer. dom. Secundo
 modo videtur etiam implicare contradiccionē,
 nam si res fuerant dare in dotem, & sic domi.
 num a principio fuerat translatum in mari.
 tum propter verbum dare non potuerunt ius.
 7 capri. & quia nemo rem suam vscapere potest.
 l. equum §. lana. ff. de vscap. nisi possit res ab
 eo auocari. l. si vi. supra quod merus causa. & l.
 in bello. §. si quis iterum. ff. de capt. & possit re.
 uer. & no. Bar. in l. equum. §. fructus. circa si ff.
 de vscap. in secundum Bald. hic text. ille dum
 dicunt, debet exponi. scum de destinatione, & de
 facto tradit alias procederent pro dote contra
 ria secundum repugnantiā, & ideo mariti pro.
 prie loquuntur et iurison. Vbi. in l. in princ.
 ff. de iur. et iur. dicitur, qui in dotem rem ac.
 8 cipit, & infra ibi eam mente tradit. & Adde tamē
 quod quando traditur res in dotem, in dubio vi.
 detur actum, ut statim res fiat mariti accipien.
 tis, si res erat tradentis, & si aliena esset, ut us.
 capri possit, ut et text. ualde no. in d. l. post pri.
 in versis. si tamen non videtur. & ita tenet ibi
 Bar. in l. i. not. quod dicit per illum text. quod qui
 dum traditur res, in dubio videtur fieri traditio
 animo transferendi si dominum acce. ibi & l. doti.
 fructus §. si cum §. si leg. de iure do. de quo dic.
 vi ibi per eum, & per Balan. l. contrahis. in x.
 cul. supra de fide iñt. & per Bar. & alios in l.
 sub conditione. ff. de solut. & per Pau. de Cassi.
 l. omnia. in princ. ff. si cer. pet. & Quapropter de
 claratione quo. principaliter de duali us. quaz.
 Prima est si spūcia ante matrimonium contra.
 ctione tradit rem alienam in dotem sponso, &
 sic mariti futuro, an interim acce. quom. sequat.
 ur maritum omnino, profut. illi tē. vscapere
 & si potest, quo titulo, & sic licet simlo pro do.
 te, vel pro empto, vel pro suo, & in hoc vultur
 etiam iura contraria, nam text. in l. si. si. an.
 nuptias autem l. pro dote. dicitur quod non pro
 dote, led pro suo vscapere potest, sed in i. eo.
 ten. dicitur, si res a simara ante nuptias tradita
 sit, nec pro empto, nec pro suo ante nupt.
 vscapietur. Huius contrariū tempore gl. hic
 V. dñi.

disponit: Aut traditur res aliena aestimata in dotem, & tunc maritus non usufructu pro empto, nec pro suo, & ita intelligitur d.l. 2. quia loquitur expresse de re aestimata in dotem tradita. Aut traditur inestimata, & tunc usufructu pro suo, & non pro dote, vel pro emptore. & ita intelligitur d.l. 1. in ver. ante nuptias. ff. eod. & idem tenet glo. in d.l. 2. in gl. 1. in princip. secundum Azo. & Vgo quia subdit, quod illud quod dicitur, quando res est tradita aestimata, locum habet etiam quando res est inestimata, ideo ut sciatur an fiat deterior vel non, per l. si inter virum. ff. de iure do. & idem quod hic vult etiam glo. licet non ita clare reprobando Roke. in l. 2. §. si sub conditione. ff. de usufructu. pro empto. & tenendo istam opinionem assignatur ratio per glossam d.l. 2. quare quando simpliciter tradatur res aestimata in dotem ante nuptias, non usufructu aliquo titulo, nec pro empto, nec pro suo est, quia in contractu empti & venditi requiritur bona fides duobus temporibus, scilicet tempore venditionis, & tempore traditionis, ut l. 2. in prin. & ibi per glossam super verbo, contrahitur, quia incipit, cur. ff. de usufructu. pro empto. sed ante euentum conditionis, id est antequam sequatur matrimonium, non est titulus, ergo non potest habere bonam fidem, & sic non potest ullo titulo usufructu, per l. j. de usufructu. transformatio plus dixit Accursius in d.l. 2. ff. pro dote. sequendo praedictam suam opinionem. quia si cum datur res aestimata in dotem ante matrimonium, etiam ageretur expresse, ut statim fiat viri, tamen contractus suspenditur in euentum conditionis. si sequitur matrimonium, ut l. plerumque. §. si ante ff. de iure do. unde cum habeat pro eo, ac si non fuerit illi contractus pendente conditione, non potest dici quod habuerit uir bonam fidem in eo, quod non fuit, quod est necesse, ut scilicet bonam fidem habeat non solum tempore traditionis, sed etiam tempore contractus venditionis, qualis est ista l. quoties. supra de iure do. ut proxime dixi. & cum sit conditionalis venditio, non potest procedere usufructu. l. 2. §. si sub conditione. ff. pro empto. & ista fuit una opinio glossae nostrae, ut supra de declarauit. Alia fuit opinio Rogerii, uidelicet quod non sit facienda differentia, an res sit tradita in dotem aestimata, uel inestimata, quia hoc solum accidentem facit denotare, in d. l. j. versic. ante nuptias. & in d.l. i. j. sed solum in hoc sit differentia, an res tradatur ut incontinenti transferatur dominium, & tunc transferatur usufructu conditionis, & ita loquitur d.l. j. ver. si ante nuptias. ff. eo. an ut incontinenti non transferatur, & tunc non transferatur usufructu conditionis, ut l. i. j. eo. tit. & ita declarat Angel. sequendo opinio. Roke. in d. l. 2. & dicit quod ita etiam debet intelligi l. 2. §. si sub conditione. ff. pro empto. Sed tu clarius dicat, aut traditur res in dotem, ut demum sequitur nuptias fiat accipientis, ut sic non incontinenti, nec ante nuptias transeat dominium in accipientem, & tunc non possit interim aliquo titulo usufructu. & ita loquitur d.l. 2. ff. eod. siue sit data aestimata, siue inestimata, & licet ibi loqua-

tur in re aestimata, tamen per hoc non negat, quin idem sit in re inestimata, & sic denotat accidentem facit, ut dixi. & est ratio, quia si tradens fuisset dominus, voluisset incontinenti vel ante nuptias transferre dominium, nec ipsum transtulisset, quia partes voluerunt, ergo non transferre potuit aliquo titulo usufructu conditionem. l. clauibus. supra de contrahen. empti. & istud tenent omnes, vel aliter secundum Saly hic potest intelligi d.l. 2. quia tradidit rem simpliciter aestimata, & tamen non usufructu titulo pro emptore, quia emptio habet tacitam conditionem, nec titulo pro suo speciali, sunt enim plures species pro suo, ut l. 1. & ibi not. ff. pro suo. & quia de isto titulo pro suo, non fit mentio per aliquam legem uel titulum in Codice, quia non habemus in eo. tit. specialem pro suo, sicut habetur in ff. nouo. Sed de eo fit mentio per glossam. hic & per glossam in l. nihil. ff. in proximo. Et propterea ut nihil intadam relinquatur in ista materia usufructu conditionis & praescriptionis, post si huius l. & sic post materiam tituli pro dote, subiiciamus materiam ti. pro suo. Aduerte tamen quod iste intellectus Saly ad d.l. 2. non videtur uerus, quia quando traditur res in dotem etiam ante nuptias simpliciter, in dubio uidetur actum, ut incontinenti transeat dominium, ut est casus no. in l. r. uers. si tamen non uidetur. ff. pro dote. ut. §. dixi. Aut traditur res in dotem ante nuptias hoc actum, ut incontinenti transeat dominium in accipientem, vel simpliciter traditur, & nihil expresse agitur, ut dominium transeat in accipientem vel non, & istis duobus casibus sicut si dominus esset tradens, transferretur dominium, ita si non est dominus, transeat usufructu conditionem. & ita loquitur l. 1. post prim. communio. vers. si tamen non uidetur. ff. pro dote. nec in hoc casu est differentia quo ad usufructu pro suo, an res tradatur aestimata, uel inestimata secundum opinio. Roke. licet glossa. Accursius tenuit contrarium, ut dixi. Nec obstat, quod dixit in d.l. 2. quod quando traditur res ante nuptias, contractus suspenditur in euentum conditionis, per l. plerumque. ver. si ante. ff. de iure do. quia imo, quando procedit contractus habilis ad transferendum dominium, sicut est contractus conditionalis, ut l. sub condi. ff. de sol. & l. 1. ff. de don. & in l. dotis fructus. §. si cum l. seq. quia incipit sed nisi. ff. de iure do. & ita tenet Dyn. in d. l. 2. ff. pro dote. & in l. 2. §. si sub conditione ff. pro empto. & ita tenet hic Cyn. & Angel. & Barthol. in d.l. 2. & ita tenent communiter Doct. & per Bar. & Doct. in d. l. sub conditione ff. de sol. Nec obstat si dicatur, traditione sine causa non transferatur dominium. l. nunquam nuda. ff. de acqui. rer. do. Sed conditione pendente traditio non habet causam vel titulum, ergo non potest transferre dominium, quia responderetur uerum esse, quod non habet titulum proprium & specialem, puta pro emptore, nec pro dote, quia nulla dos potest esse sine matrimonio. l. 1. post prim. & ante si. in vers.

verfi. certum. & in verfi. si ff. pro dote. & l. si. de do. promittit. sed bene habet titulum pro suo. & ita intelligi debet d. l. j. post prin. & maxime in verfi. ante nuptias aut ratio est, quia effectus est dominus propter spem futuræ obligationis committenda, & sic habet interim titulum pro suo, ut l. i. & 2. §. si sub conditione. ff. pro emp. & hoc tenet Bar. in d. l. si sub conditio. ne. in ult. col. in ver. aduertatis pro prædicta. ff. de sol. & ibi per Doc. de ista materia. ¶ Secunda questio prin. est an si uxor constante matrimonio rem alienā in dotem tradidit, vel ante matrimonium, sed postea secutum est, an maritus illam possit vsucapere, & quo tit. & glo. hic distinguit. Aut res fuit tradita in æstimata, & vsucapitur pro dote. Aut æstimata, & tunc vsucapitur pro emptore, ut l. j. ff. pro dote. Sed tunc latius distinguas, quando fuit tradita constante matrimonio tantum. nam aut fuit tradita res in æstimata, & glo. procedit sine dubio, quia potest vsucap. pro dote. Aut fuit tradita æstimata, & subdistingue. Aut æstimatio fuit facta, ut solum sciretur deteriorationis vel meliorationis precium, & tunc idem, quia ex hoc res non desinit esse dotalis, per tex. cum glo. no. in l. si inter virum. §. de iure do. & per Dy. in l. 2. ff. pro dote. & hoc tenet Bal. in l. si æstimatis. ff. sol. mat. vbi vide per eum & alios. & hoc quando fuit tradita constante matrimonio, ut d. xi. Sed si fuit ante, & post sequutum est matrimonium. & Azo hic in summa tenet idem secundum Bal. quando sequutum est matrimonium de iure & de factis. Sed Bal. hic dicit quod factum non exigit, quia sine copula & sine traditione ad domum constat efficax matrimonium, ut l. nuptias. ff. de reg. iur. & l. penul. quæ incipit Seia §. virginum. ff. de donat. inter vi. & vxor. Circa quod adde quod not. gloss. & Bal. in l. cum inter. supra de dona. ante nupt. & quod not. plenissime per Ange. de Aret. insit. de actio. §. fuerat. in verfi. quæro de questione quotidiana. Aut res fuit tradita æstimata ea æstimatio & mente, ut faciat emptionem, vel in dubio, quod idem est, quia ista sunt paria, ut glo. not. in d. l. si inter virum. de quo per Cyn. in iij. & ult. quæst. supra commod. & per Bal. & alios in d. l. si æstimatis. quod intellige quando æstimatio est certa, secus si esset incerta, quia tunc in dubio non faceret emptionem, ut not. Bartol. in l. si ut certo. §. nunc videndum. circa fin. ff. commo. Idem intellige de æstimatio quæ sit in re, de qua tota utilitas pertinere debet ad recipientem, secus si ad utrumque, quia tunc non facit proprie emptionem, ut est casus not. in l. cum duobus. in §. damna fatalia. ff. pro soci. secundum Bald. qui ita singulariter not. in l. si pascenda pecora. in fin. supra de pact. de quo etiam vide per Bal. in l. i. in viij. quæstio. supra pro socio. Item intellige quando precium quod res æstimata, est re dignum, ut not. per gloss. not. in l. i. §. qui superficiem. in verbo, agendo. in si. ff. de superfic. alias non diceretur facere emptionem, secundum Bal. qui ita not. in l. ex conventionione. in

1. col. §. de pac. Et isto casu quando æstimatio facit emptionem, tunc vsucapitur ti. pro emp. ut l. i. & per totum ti. ff. pro emp. Et prædicta procedunt, quando res singulares traduntur in dotem, in illis potest procedere vsucapio, & in ea quæ dicta sunt. ¶ Sed dubium esse possit, quoniam mulier dedisset omnia sua bona, puta hereditatem marito suo in dotem, an tunc si in bonis mulieris essent res etiam alienæ, in illis possit procedere vsucapio. & de hoc videtur esse text. quod sic in l. i. in prin. ibi, nihil referre singulæ res, an pariter vniuersæ in dotem darentur. ff. pro dote. Sed in contrarium videtur, quia quoniam res traduntur cum vniuersitate, non videntur eæ res singulariter traditæ l. in modicis. ff. de contrah. emp. & l. quidam ff. de acq. re. do. cum ibi no. Item pro hoc facit, quia ille qui emit hereditatem, non videtur singulas res hereditarias emisse; & propterea si una res dictæ hereditatis venditæ euinceretur, non teneretur venditor de eic. ut l. §. de eic. & ibi per Doc. unde idem videtur in muliere quæ dedit omnia bona in dotem, ut non videatur dedisse illas res singulares, quæ non sunt lux, & propterea maritus non possit eas vsucapere, quia in illis non videtur habere aliquem tit. singularem, dicit hic Saly. quod forte potest dici, quod vsucapere potest pro suo, sed non pro dote. Sed huic sententia repugnat d. l. i. in prin. ff. pro dote. quæ loquitur de vsucapione pro dote, licet mulier de dedit omnia bona in dotem. Propterea aliter responderi dicens, quod quo ad euictionem, & alia procedunt, puta l. i. §. de eic. & d. l. in modicis. cum similib. Sed non quo ad vsucapionem, quia quo ad illam singula tunc videntur tradita, & singula quo ad opinionem tradentis & recipientis sunt sua. & hoc est quod voluit dicere text. in dicta l. i. in prin. ibi, nihil interest ff. pro dote. ¶ 13 quod tene menti. ¶ Circa prædicta posset dubitari, quid si mulier constituit dotem marito de omnibus bonis suis, an dominium illorum bonorum suorum transeat in virum sine traditione. si enim essent res singulares in dotem constitutæ, & non fuisset sequuta traditio, non esset dubium, quia non tranfieret dominium. l. de diuisione. in fin. ff. soluto matrimo. nec vsucapiendi conditio. l. traditionibus. supra de pactis. cum ibi not. in l. qui fundum. §. fin. verfi. quare sicut traditione. ff. pro emptore. & institui. de rerum diuisione. §. per traditionem. & §. venditæ & traditæ. cum similibus. Sed si essent vniuersæ res in dotem constitutæ, secus argu. l. i. & 2. ff. pro socio ubi dicitur quod in societate omnium bonorum, omnes res societatis communicantur, licet specialiter traditio non interuenerit. gl. format istam q. in l. pe. in prin. in verbo, vniuersæ ff. pro dote. quæ primo dicit quod videtur ut transeat dominium sine traditione & possessione, per d. l. ij. sed non vsucapiendi conditio, nisi demum possessione secuta. l. sine possessione. ff. de vsuc. postea subdit in si. singulariter, quod non audeat etiam dicere, quod dominium transeat sine possessione, quando generaliter dedit omnia bona in dotem, sed forte pro suo locum ha-

V 2 bet,

ber, ut inuit ibi intra proxi. sed alio casu ibi dicit ista verba sunt gl. prædictæ, quæ dicit ibi Angel. esse singularem & peregrinam in iure, deciderem quod ex nullo titulo singulari, habili ad translationem transiit dominum sine possessione quæ in quocunque dispositione fiat super vniuersitate bonorum; & pro hoc optime facit l. mulier bona. ff. de iure dorum. solum ergo fallit in societate, ut d. l. ij. ff. pro socio. & intellige sine quod dixi secundum eam, ut non transferatur dominum sine possessione eo casu, quo neque transiret, si super vna re singulari dispositio esset contracta. Sed aduerte, quia glo. illa errasse videtur, cum dicit, non a deo dicere quod dominum non transiret sine possessione quia imo quæ loque potest quæri dominum sine possessione alio tradente l. liber homo in fi. ff. de acquir. re dom. & ideo gl. debuit dicere sine traditione, non aut sine possessione. Itæ aduerte quia illud quod dicit gl. quædo quis tradit omnia bona in dotem, non transiit dominum: videtur esse contra l. si adoptauero. ff. de precario. & contra text. insti. de acqui. per arrogat. in prin. Sed potest saluando dici, quod in acquisitione vniuersali, aut interueniente personæ possidentis subiectio, & tunc transiit possessio per consequentia subiectionis personæ possidentis; & ideo non requiritur traditio. & ita potest intelligi quod no. Doc. in auten. ingressi. de sacrosan. eccle. suprâ. & propter hoc dicit Bart. etiâ in die. si adoptauero. quod si aliquis intrat monasterium, ipso ingressu sine noua apprehensione acquirit omnium possessionem, ut ibi. & ita etiam noc. Cyn. in auten. si qua mulier. in vlt. q. suprâ de sacrosan. eccle. & Bal. in auten. nisi rogati. suprâ ad Treb. & est glo. xvij. q. iij. si qua mulier. aut non interueniente subiectione personæ possidentis, & tunc nec dominum, nec possessio quæritur sine rei apprehensione vel tradi. verâ vel fictâ. l. traditionibus. suprâ de pactis. cum similibus. † Nota in gloss. in d. l. ij. ff. pro dote. vult quod quæ lo dantur oia bona in dotem vel hereditas, vel quando fieret alius contractus super vniuersitate bonorum, puta quia venditur hereditas vel aliquid aliud vniuersale, nō transiit dominum sine traditione. & de hoc est etiam casus notabilis in contractu venditionis. in l. qui tibi. suprâ de his qui a nō do. ma. & ibi hoc no. Bal. qui elegat. etiâ glo. in d. l. ij. ff. pro dote. & dicit illam l. qui tibi. esse valde singularem, quæ decidit istam q. sed tu adde aliam l. idem dicentem in l. qui tibi. suprâ de heredi. vel act. vendi. & subdit Bal. quod ratio dubitationis est quia vniuersitas iuris vel mixta non recipit proprie traditionem. tu hoc declara, quia licet tanquam vniuersitas & ius non possit tradi, quia vniuersitas & ius est quid incorporale: ut in l. de rebus corpo. & in eo rpo. in prin. & sic nō recipit proprie trad. l. seruus § incorporales ff. de acquir. re domi. tamē res singulares, quæ in vniuersitate continentur, possunt tradi: ut habetur in text. dicta iū legū, quæ incipiunt, qui tibi. & ista fuit ra-

tio decidendi. & idem quod non transeat dominum dotis, etiam omnium bonorum sine traditione, tenet etiâ hic Ange. quid dicit quod licet gl. in d. l. ij. ff. pro socio. allegetur pro singulari: tñ habet aliam sociam in l. ij. ff. pro socio. & idem tenet Bart. in d. l. ij. & ij. eo. ti. & ibi Doc. & idē etiam Bal. in d. l. si tibi. in fi. de hære. uendi. & in l. nulla. in prin. § de iur. do. vbi tenet, quod ex contractu vniuersali dotis, nec dominum nec possessio transeat sine traditione, per gl. in d. l. ij. pro dote: quæ dicit non esse alibi. & idē tenet lo. de Imo. in l. de diuisione. in fi. j. col. ff. so. ma. Sed ista regula fallit in societate, ut dixi: quia licet sit vniuersalis tamē transiit dominum sine traditione, per l. j. & ij. ff. pro socio. & ita tenet etiam Bart. in l. & ideo. in prin. ff. de condi. fur. & Bal. hic circa fi. & in d. l. nulla. in prin. & in d. l. qui tibi. suprâ de his qui a nō do. ma. & in l. j. in viij. q. in fin. suprâ de ad. & obli. & in d. l. qui tibi. in fi. suprâ de hæredi. uel ad. uendi qui dicit quod ratio est: quia in d. l. j. & ij. interuenit tacita traditio: quia alias non esset plena societas: vnde dicit quod ibi est speciale, propter naturam societatis: & ideo secus est in alijs contractibus. Sed contra hoc potest opp. si istud est in societate, idem debet esse in dote: quia videtur esse quodammodo bona similitudo de una ad aliam, cum inter utrum & uxorem videatur esse quædam societas, & quidam promiscuus usus. l. j. ff. rerum amo. 16 † quia uxor est secia diuinæ & humanæ domus. l. aduersus. infra de crimi. expli. hæred. & not. glo. quæ allegat ad hoc iura in d. l. j. & ista forte fuit ratio dubitandi in ista quæstione. 17 † Item pro hoc potest allegari: quia omnes illi pro socio, possunt induci ad materiam matrimonij. ut est text. qui hoc probat in c. ij. Preterea & in hoc no. Anto. de Buin. in fi. col. extra de spon. & ibi per Doc. Item potest adduci fauor dotiū. l. j. ff. sol. mat. & l. in ambiguis ff. de reg. iur. Tu potes respondere, aliud esse in societate rerum, aliud in societate rerū nō potest esse societas, nisi transeat dominum, ut dixi: sed tamen potest esse societas personarum & domus, licet non transeat dominum dotis in iurū: quia potest esse alia societas matrimonij. & sine dote. l. si. suprâ de dotis promiss. cū fi. Nec ob q. leges loquentes de materia societatis, possunt induci ad materiam, quia potest dici quod non loquimur in matrimonio sed in dote: & quia non est eadē ratio ut dixi. Nec obstat fauor dorum: quia non sub esset fauor dotiū: immo esset potius damnum. contra l. q. fauore. suprâ de le. Itē fallit ista regula in donatione propter nuptias ideo videt transire saltem utile dominum sine traditione: ut in aut. donationē. suprâ de iur. do. quæ est posita super l. ubi adhuc secundum Franc. Tigri. 18 & Cy ibi, quod dicit esse notabile. † Alde tamen quod in omnibus casibus in quibus transiit dominum sine traditione, non transiit tanē possessio: quia illa habet plurimū factum: cū gloss. no. in l. si. super uerbo, in re. quæ incipit, ut d. l. nunquid

nunquid poſſiſſio ſupra de ſac. ſan. eccle. & ibi Doct. & eſt glo. in l. cum diuſus. in §. idē reſpōdit ſi ſocij. in verbo, cedit. ff. pro ſocia. & eſt gl. in verbo, cōmiſſa. ff. de Pub. & ibi hoc not. Bar. qui dicit hoc eſſe utile ad multas leges & ſtatuta, quæ inducunt rem ipſo iure perdi, ut hoc nō porrigatur ad rei poſſiſſionē. facit l. cum hæredes. in princ. ff. de acqui. poſ. & l. denique. ff. ex quibus cau. ma. cum ſi. ¶ Pōt cōuenienter etiā dubitari circa prædicta, ſi ex contrahū dotis nō tranſit dominium ſine traditione, ut dixi in præcedenti q. An ſaltem tranſeat per viam ceſſionis. & Bal. hic in ſi tangit iſtā dubitationem. & ita diſtinguit, Aut contrahū dotis ſic in re ſingulari. & tunc requiritur traditio. pro hoc allego tex. in l. de diuſione. in ſi. & ibi Bar. & alios ff. ſolu. mar. Aut contrahū dotis eſt in re uniuerſali, puta quia hæreditas eſt data in dotem, & non eſt ſequuta traditio: & tūc ſufficit ceſſio ad hoc ut tranſeat dominium, vel quaſi in maritum. ar. l. reſtituta. in princ. ff. ad Treb. Nec obſt. gl. in d. l. j. in verbo, uniuerſa ff. pro dote. & qd̄ ſupra dixi in præcedenti quaſtione: quia ſecū dum cum aliud eſt promittere, aliud eſt cedere ut in quaſtione noſtra: quā ceſſio dominij uel quaſi fieri poſſunt ſine traditione poſſeſſionis: ut l. ſi ſupra, de hæ. vel ad uen. uel verum dicit hic Bald. in finalibus verbis q̄ incidit ad iō: dominium aut directum vel utile uel plenum remanet apud cedentem, ut no. in l. j. in princ. in gloſſ. magna ff. de edendo. & adde quod no. per glo. & Doc. in l. emptor. ſupra de hæred. uel ad. uend. & in l. j. ſupra de ad. & obl. ¶ Poſtremo circa prædicta poſſet quaeri, an mulier poſſit omnia bona dare in dotem, & nunquid in dubio præſumatur omnia bona dediſſe in dotem. & hanc q. format hic An. in ſi in una ſua leſt Sed quia non pertinet ad materiā vſucapionis uel præſcriptionis, ideo ſufficiat remiſſio de iſta q. ponitur per text. & gloſſ. quæ allegat Ariſtotelem in Tropicis, in l. mulier bona. ff. de iure do. & plene per Bart. in ſua diſpu. quæ inci. quædā mulier habens amplum patrimonij. per Bart. & alios in l. penul. quæ incipit, in his. in §. uxo. ff. ſolu. mar. & per Bartol. in l. qd̄ autē. ff. de iure do. & per Bal. in c. j. in fin. in tit. an maritus ſuc. uxo. in benefi. in vſi. feu. & in l. fin. ſupra de ſententia quæ ſine cer. quanti. profe. in verſic. ſed nunquid mulier promittendo dotē, & in l. nulla. in verſi. quæro quædam puella. ſupra de iure do. & per eundem Bal. in ſuo eleganti con. 241. quod incipit, factum tale eſt: mulier duxit maritum & per Saly. in l. iubeamus. in fin. ſupra de repu. & per Paul. de Caſtr. in l. ſi mulier diuertit. ff. ſolu. ma. & per An. de Arc. in l. de ad. in §. ſue rat. in ver. unum aliud debes notare &c. ¶ Tertia q. principalis eſt, quia ſupra vidimus de dote data ſponſo per verba de futuro, quid de fructibus interim per ſponſum percepis, antequā contrahitur matrimonium per verba de præſenti, an maritus ipſos lucratur ex rebus ſibi in dote traditis. Bal. format iſtā q. in ver. quæro utrū ſponſi. & dicit q̄ videtur ſic, pro ſuo, ſi ſulti-

nuit onera matrimonij. In contrarium videtur: quia quatenus concernunt onera (ponſus) augēe quaſi dotē l. an in patrē. ff. quod ſolutio. auſor. & l. dotis fructus. in princ. ff. de iure don. & hoc eſt verū ſecundum quoſdam de iuris rigore, ſecus de æquitate & de conſuetudine approbata ut no. per gl. ff. ſolu. mar. l. ſi ante nuptias. ſi puella erat proxima nuptiarum, & ſequitur ē matrimonium. nam eo non ſequuto, tam de rigore quā de æquitate non lucratur fructus l. qd̄ Seruius. ff. de condi. ob cauſam. & de hac q. & materia an uir lucratur fructus dotis mulieris, uel puellæ minoris 12. annis ante contrahū matrimonium, vide tex. gl. Bar. & alios omnes Doct. in d. l. ſi ante nuptias. & tex. & glo. ord. & ibi ē Bald. in l. dotis fructus. in princ. ff. de iure do. & An. in l. nec ullā. §. omnibus. alias in princ. ff. de peti. hære. & per Spec. in ti. de dona. inter uirū & uxorem. & in §. formatis inſtrumentis, uer. quid ſi minor 12. annis. & ibi per Bal. in ad di. in uerſic. de æquitate maritus puellæ. & per Saly. plene in d. l. dotis fructus, ubi omnino uide, qui examinat hanc materiā de lucro fructuum dotis, quando non eſt matrimonium de præſenti, per plures q. & ibi aliquid uide per Raph. Fulgo.

DE VſUCAP PRO SVO.

SUMMARIUM.

- 1 Poſſidere pro ſuo quot modis quis dicatur.
- 2 Tituli uſucapiendi pro ſuo quot ſint.
- 3 Titulus pro ſuo quando cum alio concurrit, an duæ uſucapiones cauſentur, an una.
- 4 Titulo uno quiſpiam, una die, unam rem mobilem uſucapere poteſt, ſicut etiam rem immobilem præſcribere.
- 5 Poſſideat quicunq̄ rem pro ſuo, an titulum pro ſuo habere dicatur, ita ut poſſit uſucapere, uel præſcribere illo titulo mediante.
- 6 Error in iſtiſſimus requiritur in uſucapione pro emptore.
- 7 Articulare qualiter quiſpiam debeat in titulo uero uel putativo.
- 8 Verba, nudi talem pro domino poſſidere, quid importent.
- 9 Præſcriptio an probata ſit, ſi quiſpiam rei uendicatione agat & petat, quod tenuit & poſſedit talē rem per 10. annos, ſicut quis habet & poſſidet re ſuam, & reus dicat credo.
- 10 Poſſeſſione qui eſt apparenter, præſumitur eſſe exiſtenter.
- 11 Publicianam ad cauſandum, inter alia requiritur quod titulum & ipſam rem habeat.
- 12 Priuilegium exemptionis de non ſoluendo decimas ad probandum, quid allegare ſufficiat.
- 13 Fundum ſi pater tuus emerit & poſſederit 10. annis, & poſſederit tu filius alij 10. annis, deinde a poſſeſſione cecidiſti, neque potes inuenire inſtrumen-

- strumentum vel testis, per quos probetur titulus & possessio x. annorum, quid iuris.
- 14 Possidet an in dubio videatur possidere pro suo in rebus corporalibus & incorporalibus, & an magis presumatur possidere ex donatione quā ex precario.
 - 15 Iuribus incorporalibus ut in servitutibus, in quibus habet locum Publiciana, non requiritur quod quis rem ex titulo habeat.
 - 16 Titulus pro suo quid prodest, quando ab errore in isto vel iustissimo causatur.
 - 17 Titulus pro suo ad hoc ut locum habeat, quā requiritur.
 - 18 Error probabilis quis dicatur remissus.

QUIA in gl. l. nostra fit mentio de titulo pro suo & in e. de eo nihil habetur, videamus extra gl. hic sicuti polliciti sumus, aliquid de isto titulo pro suo, quia est habilis ad usufructum, nec est bene cognitus, nec declaratus per Doct. ¶ Ex quo quæro quot modis dicatur quis possidere pro suo, & glossa in rubrica, aliās in l. prima ff. pro suo, dicitur quod tribus modis. Primo modo stricte, quando deficit alius titulus, ut in l. j. & ij. eo. ri. ego addo quādo possessor est nactus possessionē ex cā putativa habili ad dominium acquirendum, si esset vera, iuxta no. in l. Celsus. ff. de usufructu. Et pono exemplum, ut si inveni ceruū alienum in nemore, credens ipsum esse sylvestrē, vel si inveni geminā tuā in litore, credens nullius esse thesaurum, ut l. ij. ff. pro suo. & l. a. tutore. ff. de rei vend. Secundo modo largius, quā convenit cum quolibet alio ti. & cum eo concurrat, ut l. j. §. j. ff. pro suo, etiam cum ti. pro soluto, quia est generalior alijs, ut l. hominem eo. ti. & l. j. ff. pro soluto. Tercio modo largissime, ut quicumque pro se possidet, unde etiam dominus pro suo possidet, ut l. ij. ff. pro suo. & tunc dicitur quis possidere pro suo ad dominium creditoris, & similitū, qui non pro suo possident. & ita gl. in d. rubrica seu l. j. Item ille qui tenet se dominū, & facit omnia ut dominus, licet possit tēre pro suo. l. Titia. & ibi no. ff. de sol. Item ille qui possidet ad suū commodum, etiam si non pretendat se dominum, ut no. in l. ij. in prin. ff. de ori. iur. in gl. quæ loquitur in rustico secundum Bal. in l. si ego. §. partus. ff. de Pub. vbi etiam ponit breuiter quot modis dicat quis possidere pro suo: & adde prædictis, quæ dicam infra in q. principi.

¶ Secundo quæro quot sunt tituli usufructuarii pro suo, dic quod sunt duo modi, videlicet quādo deficit alius titulus, ut quando concurrat cum alio titulo habili ad transferendum dominū, puta cum titulo pro emptore, ut dixi. Sed in tertio casu non est titulus habilis ad usufructuandum, ut dicit gl. & Bar. in prælegata rubr. seu l. j. ff. pro suo, de quo dicā plenius infra in iij. q. prin. licet aliqui gl. voluerint, quod ubi alter est titulus puta pro emp. non possit concurrere cum eo titulus pro suo, sed tūc dicitur pro suo, id est, proprio, quā gl. non placet in d. rub. cū spēs. s. p. em

ptore, vel similis per genus, s. per titulū, p. suo non tollatur, nec ecōtra, nec ex pluribus causis quis prohibeatur l. ij. §. ex pluribus. ff. de acqu. posita vult gl. in d. rub. ¶ Tercio quæro quādo titulus pro suo concurrat cū alio tit. an causentur duæ usufructiones, an vna tantū, & glo. in d. ru. in fi. videtur velle, quod duæ usufructiones possint concurrere, sicut vult et gl. in d. §. ex pluribus. in verbo possideo. in prin. quæ etiam dicit quod usufructio pro emptore, potest concurrere cū usufructio pro herede, & subdit quod si vna usufructio citius finitur quā alia, tunc alia desinit, sicut & si rem tuā usufructuarius tibi succedat, desinit usufructus. l. ij. §. fin. ff. pro emp. vel dicit ibi gl. super d. verbo, possideo. dic subtiliter una & eadem est utraq; usufructio, & sic præsupponit quod non sint duæ usufructiones, sed adiungitur prima. s. pro emp. noua forma s. pro herede. quam habet antē non habebat. s. usufructuonem retenta prima. arg. l. j. in fi. ff. pro suo, vel ab ipso iunguntur duæ formæ, declarā, id est duæ formæ vel tituli possidendi pro emp. & pro suo, ad vnum effectū, scilicet dominū acquirendū: sicut si aliquis acciperet cultellum vel ensē, simili vel diuersis temporibus ad vnum effectū, s. hominem occidendū. nā hic occiditur, seu extinguitur dominū primum, ut insti. de re. diui. §. si tamē. ista sunt verba gl. in d. §. ex pluribus & dum gl. dicit in fi. dominium inciditur p. usufructuonem adde aliam gl. quæ idem no. in l. si ædes. in fi. ff. de seru. vrb. præd. quod declarat per Pau. de Cast. in d. §. ex pluribus. vel adde quod utile est, quod sint duæ usufructiones secundum primā opi. gl. in d. §. ex pluribus. de qua s. quia mihi utile est, posse præscribere, vel præscriptiōnem continuare ex persona mea & tit. suo, cui successi, puta pro emp. quia ipse cui successi, emittit: quā aliqui contriungit quod titulus pro herede mihi non prodest, ut si essem heres illius non ex persona mea, nec ex titulo pro herede, neque pro suo possem præscribere longo tempore. l. ij. §. si. ff. pro emp. & l. nihil. infra ti. pro xi. unde si ipse defunctus nō habuisset titulum, nec ex sua persona, nec ex mea, sine titulo longo tempore possem usufructuare, utile est ergo mihi quod possem usufructuare vel præscribere tit. pro suo: ut habetur p. Bar. in l. Celsus. de usu. & per Pau. de Cast. & alios i. d. l. ij. §. ex pluribus. ff. de acqu. pos. Itē adde singulariter secundū secundā opi. glo. in d. §. ex pluribus. ibi dum dicit, vel subtilius quod iste titulus pro herede, quā concurrat cū titulo pro emp. nō pnt eē duæ usufructiōes, sed finito anno qui restabat ad usufructuandum ti. pro emp. usufructiones habuit do minū, non solū ex primo titu. pro emp. ex quo possedit rē iuncta possessione defuncti per triennium, sed et tit. pro herede, ex quo non possedit nisi per annū ti. pro herede, & sic habetur dominū ex vtroq; simul & eodē tempore. Nec ob. quod ti. pro herede non sufficit ad acquisitionem dominij, nisi cū lapsu longi temporis, vel triennij, si erat res mobilis, quia hoc procederet si cū ipso non esset coniunctus primus titulus

Ins pro emp. vel alius similis, sed quia cum illo coniungitur ille lapsus legitimi temporis, implet effectum utriusque; tituli. & facit ut dicatur ex utroque tit. habere dominium, secundum Pau. de Ca. in d. §. ex plurimis, secundum primam opinionem, quae magis placet tibi. ¶ Ex quo non singulariter, quod quis in una die, cum uno titulo, potest usufructu peruenire rem mobilem, vel praescribere rem immobilem, puta quod titulus quo vult ita breui tempore usufructu capere vel praescribere, coarctatur cum alio titulo praecedenti, cum quo veniebat illa usufructu vel praescriptio illa die, quod perpetuo tene mentis: quia videtur esse mirabile, quod ex uno tit. possit res immobilis spatio unius diei vel horae praescribi, sed si loqueremur in tit. proprio, coarctetur ab ipso initio cum alio tit. puta pro emptore, tunc non esset dubium quod ex utroque tit. simul, & eodem tempore, & cum legitimo spatio usufructu perueniret, vel praescriberetur secundum secundam opinionem glo. in d. §. ex plurimis. & ita potest et intelligi glo. in d. rub. in fi. ff. pro suo. quae omnia bene nota, quia non reperies ita bene declarata alibi. ¶ Quarto principiter quero, an omnis qui possidet rem pro suo, dicatur habere titulum pro suo, ita ut possit usufructu peruenire vel praescribere mediante illo tit. & inde quod non, sed in duobus tantum casibus principalibus dicitur possidere titulum pro suo habili ad usufructu perueniendum vel praescribendum, ut dixi in i. §. q. principalis, quod nunquam apertius declaro primo casu principali, quod quis possidet, proprio suo, & non concurrat aliquis specialis titulus habilis ad transferendum dominium, puta pro emptore, vel pro donato, vel pro dote, vel simili. Sed in possessorio est natus possessorem ex causa pura sua habili ad translationem dominij, quae si esset vera, esset legitima, ut dixi supra in i. §. q. ubi dedi exemplum per l. in prin. commissa l. ij. ff. pro suo. vel potest et haberi titulus pro suo, ubi non coarctatur cum alio titulo uero, sed putatio iusto errore interveniente, puta aliquis credebat patrem suum vel procuratorem suum emisit unum fundum, quem tenuit pro suo & tanquam suum vigore dicti tituli putatiui tit. emp. qui uerus non erat. nam tunc dicitur habere titulum pro suo, quo mediante sine alio titulo potest usufructu peruenire vel praescribere, ut est casus in l. ij. §. incipit, contrarium. & in l. si ancilla §. si. & in l. ff. pro suo. & probatur in l. ij. §. l. ff. pro legato & in l. Celsus ff. de usuc. & ibi gl. j. allegat multas concordantias de multis titulis putatiuis. & ibi plene & eleganter habetur per Bar. & alios scribentes, & maxime Ludo. de Ro. & quod titulus putatiuus sufficit, tenent Can. & maxime Abb. Sic in ca. cura. de iure patro. ¶ Et quia dixi quod iustus error debet intervenire in tit. putatiuo, dic quod in usufructu pro emptore requiritur iustissimus error, ut not. gl. in d. l. Celsus. & ibi unde plene per Bar. qui etiam declarat quod datur error iustus, & iustissimus, & iniustus, & habetur etiam plene per Ang. in l. super longi. infra de praescrip. longi temporis. & ibi de hoc plene dicemus. Tertio potest esse titulus pro suo habilis ad acquirendum dominium per usufructu perueniendum vel

praescribere sine alio titulo perfecto, puta in uenditione conditionali traditione facta ante eventum conditionis, ut l. ij. §. si sub conditione. ff. pro emptore. & l. j. §. j. uerficu. ante nuptias. ff. pro suo. intelligendo secundum opinionem. Roga. quando tradens habuit animum transferendi dominium et ante eventum conditionis, quia tunc si tradens est dominus, transfert dominium incerti nenti, si non est dominus, transfert usufructu perueniendi conditionem non ex illo tit. conditionali quo tradidit, puta pro dote, vel pro emptore, vel simili, sed in pro suo, sicut ibi dicitur in illo uer. ante nuptias. qui ita debet intelligi, ut not. glo. & Bar. in l. ij. eo. ti. & dixi plene in uer. prima quaestio principalis est. Secundo casu principali quis potest habere titulum pro suo habilem ad usufructu perueniendum in omnibus casibus, in quibus quis possidet aliquo uero & iusto & perfecto titulo habili ad transferendum dominium, uel ad usufructu perueniendum, uel ad praescribendum, & tunc dicitur concurrere cum titulo speciali, ut l. j. §. j. & l. ij. ff. pro suo. ut dixi supra in i. §. q. Et adde quod titulus pro suo qui competit pro parte ancillae furto emptore, dicitur titulus proximus, & tit. pro emptore, dicitur titulus remotus, ut not. fac. de Are. & Cy. in addi. in l. si ego §. partus ff. de Pub. simile not. in l. iij. ff. de peti. hered. facit quod not. in l. quicumque ff. de dolo. & idem uult Bald. in d. §. partus. quae uerba dicit esse no. quibus adde quae not. in l. ancilla. §. de fur. Extra istos duos casus principales ille qui possidet tit. pro suo non dicitur habere titulum habilem ad usufructu perueniendum, quia si esset titulus habilis ad usufructu perueniendum, quilibet possessor etiam male fidei, & sine titulo, qui possideret ut dominus, conuertendo fructus in suam utilitatem, possideret tit. pro suo, & sic usufructu perueniret vel praescriberet, quod est falsum, ut dicit glo. in d. rub. pro suo. & Bar. & Ange. in l. i. eo. ti. qui dicunt non. Not. contra aduocatos, qui nuncuntur probare titulum suae possessionis habilem ad transferendum dominium, vel ad usufructu perueniendum uel ad praescribendum, & positiones faciunt & articulantur & capitulant, quod talis possidet spatium x. uel xx. annorum, uel tali tempore, talem fundum pro se & pro suo, & tanquam suum, & testis interrogatus assignet rationem, quia uidit eum possidere ut dominus, & fructus recolligere, & similia: nam propterea non est probatus titulus uerus nec putatiuus errore iusto, cui adhuc hic titulus pro suo, usufructu perueniendum patiens, sed est probatum, quod non possidet pro alieno seu alterius nomine, ut conductor uel similis, & ideo dicit Angel. in dicta l. prima. ¶ Sis cautus articulare de titulo uero vel putatiuo, alias autem ista simplex possessio pro suo usufructu perueniendum uel praescriptionem non pareret. Et pro praedictis adde text. naturalem in l. filius fami. in §. diuus. el primo in uerfic. idem princip. ibi, non ut pro dominis possideant. de lega. primo. & quod ibi no. Ang. qui dicit quod ille text. est pulchrior quam sit in iure, quis intelligatur pro domino possidere,

quantidie enim articulatur in hac forma, & ex hoc etiam habetur, quid importet dictum testis, qui dicit quod uidit talem pro domino possidere. **¶** Significatum enim illorum uerborum est habere potentiam percipiendi fructus & etiam alienandi ad libitum uoluntatis: probabit ergo testis quod ipse percipiebat fructus, & eis fruebatur pro libito uoluntatis. & idem tenet Ioan. de Imo. in d. §. diui. & de ista materia habetur per text. Bartol. Angel. & alios, in l. Titia ff. de solutionib. & per. An. to. de Butri. in c. cum ad sedem. in xiii. colum. uersu. per prædicta concludunt extrâ de testi. spol. & per Dominos de Rota in decisio. sua cccxxv. & facit quod not. Inn. in c. illud. in fin. extrâ de præsumptio & uide etiam omnino Bal. in addi. Specu. in titu. de posi. in ix. colum. uersu. pone in rei uendicatione. **¶** ubi dicit quod si ago rei uendicatione: & pono quod tenui & possedi talem rem per x. annos, sicut quis habet & tenet & possidet rem suam, reus dicit credo. queritur an sic probata præscriptio. & uidetur quod sic: quia uidetur confecta possessio, & titulus saltem generalis. l. iij. §. genera ff. de acqui. pos. sel. contrarium dico, quia illa uerba etiam meritis qualitate & modum possidendi significant: adiacent enim illa uerba possessioni, & non titulo & iste articulus non includit titulum. nam & sine titulo quâdoque quis ita possidet. l. Titia. ff. de solu. & uide etiam omnino Bal. in l. post sententiam. in ultima col. in prin. in uersu. sed nec illud est omittendum. supra de sententiis & inter locu. om. iudi. qui dicit **¶** quod qui apparenter est in possessione, præsumitur etiam existenter: & dicit quod ita arguunt Doc. per d. l. Titia. ubi innuit quod præiudicat titulo pro suo, cum non appareat de alio: & postea subdit, tu dic quod titulus pro suo non oritur sine adminiculo iuris concurrente, nec enim solo animo nascitur, nemini enim à seipso titulus pro suo oritur sed aut ex alio ti. cōcurrēte, aut ex l. disposicio: ne. ut. ff. pro suo l. si ancillam. quod declara, ut dixi supra in prin. huius quartæ q. princ. usque ad uersu. extrâ istos duos casus. Et adde etiam quod not. eleganter Ang. de Arc. insti. de act. in §. sed iste. in uer. in ea. gl. ibi, alias l. si quis idē. **¶** hęc act. &c. **¶** qui dicit per illam gl. quod ad causandā Publicinā inter alia requiritur, quod habeat rem, & titulum alleget. facit ea. abbate sane. de re iudi lib. vi. non tamen intelligimus dixit ipse omnem ti. sed titulum habilem ad causandum dominium uel usufructuendi conditionē ut d. §. sed iste. ex quo sequitur secundum eum quod non sufficeret, si diceretur quod possedit ut suam, & tanquam suā: quia talis titulus pro suo, etiam si dicto modo testes deponerent, non esset inductus, nec pro dona. usufructu em parans: & per consequens non competere Publiciana, sed isto modo esset deductum & probatum, quod non possideat pro alio uel alterius nominē, qui titulus pro suo, est multiplex, & maxime generalis: ut est tex. cum gl. singu. & ibi hoc not. in l. j. ff. pro suo. alias gl. est in rubric. eo. ti.

ut supra dixi ergo si talis cit. allegatio & probatio non parit usufructu con. ergo non Pebi. ut l. eū qui. in prin. ff. de Pup. quod dicit esse singulariter no. unde subdit, quod tu aduocatus sis bene cautus, ut semper in libello & in cap. tuis exprimas unū titulū specialem, puta ex empto: & subdes quod uirtute dicti tituli possedit pro suo, & tanquam suū talē fundum, & tunc probando diutina possessionē, & ultrâ hoc testes subiungunt, quod per dictum tempus possedit pro suo, & tanquam suū, & ut dominus fructus collegit: & tunc forte dicto casu præsumitur titulus allegatus. ar. notatorū p. gl. & Doc. in l. seruicute. la grāde. ff. de ser. Vel forte dicit, & istud uerius, quod ibi loquitur quādo tractatur de modico præiudicio, ut ibi habetur, sed in casu nostro tractatur de magno præiudicio. & ideo opus erit quod deducatur, & etiam probetur quod fama erat, quod Titius emerat dictum fundū, uel quod sibi uel patri fuerat legatus, & quod uiderit à dicto re pore & circa uirtute talis tit. dictū fundū possidere pro suo, & tanquam suū, quod fructus recollegit, ut faciunt eorū ibi alij domini: tunc isto modo probando sufficeret ad usufructu, & per consequens ad Pup. arg. notatorū per Bar. in simili, in l. j. §. ij. ff. de rei actio. quæ priua. in uer. uenio ad sequentē gl. & c. alias simpliciter deducendo, & probando quod possedit longo tempore pro suo, & tanquam suū, & fructus recollegit, nihil probatum esset, quod dicit esse tenendum in mentis perpetuo. & pro ista opi. quod sit necesse quod fama sit de cit. facit quod singulariter no. An. **¶** de Bu. in c. parochianos. extrâ de deci. **¶** qui dixit quod ad probandum priuilegiū exemptionis de non soluendo decimas, sufficit allegare titulum exemptionis seu priuilegium, & quod per tantum tempus huius initii memoria in contrarium non existat: non fuit soluta decima, & concurrente fama, quod illud priuilegium exemptionis olim concessum fuerit. ar. ca. super quibusdam. §. præterea. de uerb. sig. & cap. j. de prescrip. in vi. & l. hoc iure §. ductus a quæ. ff. de aqua quod idiana & æstiuā. Sed ego non puto, quod non sit necessarium probare de fama, sed sufficit probare aliquem iustum uel iustissimum errorē, seu iustam aut iustissimam erroris causam: quia tunc sufficeret cit. alleg. ti. putatiui & possessionem: ut eleganter uult Bar. in l. Cel sus. in ii. col. in uer. pone pater tuus. ff. de usufructu. **¶** qui dicit. **¶** Pone quod pater tuus emit fundū & possedit x. annis, & postea decessit, & possedit tu filius alius x. annis. cecidisti à possessione non potes inuenire instrumentum, uel testes, per quos probetur titulus & possessio x. annorū, non sufficit sine titulo. l. nullo. supra de rei uendica. Item titulum pro hærede non potes allegare, quia es suus heres. l. nihil. §. ti. j. consului dicit Bar. ut allegaret tit. subaudi aliu quā pro hærede: ut no. Ang. in d. l. nihil. & probaret aliquem ex prædictis causis, de quibus dicitur per eū in d. l. Cel. & sequuta possessione x. annorū sufficit: sed in ipso defuncto, quia de facto suo agit, non esset iusta causa. l. si. ff. pro suo, & si dicat quod

liter

liter probabis quod hoc feneris vel credideris ab initio, enim incepisti possidere, tandem quia id ex tuo animo pedit, ita habet tuo dicto: ve not. in l. i. de act. §. aliz. & cū de hoc esset publica fama, est præsumptio, q̄ scias alias esset ignorācia supina. l. regula §. sed facti. ff. de iur. & fac. ignor. & idē tener Bald. in l. indicia. in ver sic quarto quæro. supra de rei ven. & D. in d. l. Celsus: & vide ē Abb. Sic. in ca. de quarta. & maxime in 3. col. in fi. de præscrip. & lo And. & alios in c. iura. de iure patro. & quod no in l. fi. in princ. ff. de eo per. quē factū erit. Itē adde Bald. in l. 2. in 9. q. qui declarat an possidens in dubio iudicatur pro suo possidere in rebus corporalibus & incorporalibus, & an magis præsumatur possidere ex dona quā ex precario, supra de serui. & aqua. vbi vide allegat. l. Lucius. ff. de donation. Itē adde quod in incorporalibus vt in seruicibus quod ad Publicianā, in quibus locū habet Publiciana. l. si ego. §. ff. de Public. non requiritur q̄ quis habeat rem ex ti. quia ad acqui. vel præscribendū seruicū. non requiritur tit. si quis diuturno. ff. si seruicus ven. & sic ē in p̄scriptiōe, quia in omni casu regulariter quo habet locum p̄scriptiō, habet locū & Public. l. cū qui in priu. ff. de Public. & in hoc casu forte alie sufficeret allegare tit. licet illud non probet ē per famā, uel per aliquā iustā causam erroris ipsius tit. iuxta no. per gl. & Doct. in d. l. seruicutes. la grande. ff. de seru. & probat q̄ possedit rē illā pro sua. & tanquā suā cū tali ser. vel sine: quia tractatur hic de modico p̄iudicio. si de ser. quē reputatur modicū p̄iudic. um respectu dominij: vt not. in d. l. ser. & in l. si certis annis. supra de pac. & in l. cū de in rē verio. ff. de vfu. cū si. & ista oia bene no. quia sunt quod iudiana & vetia. ¶ Quinto principaliter quæro quid prodest iste ti. pro suo, quādo causatur ab errore iusto vel iustissimo, iuxta no. per Bar. in l. Celsus. ff. de vfuca. dic q̄ prodest non solū ad vfuca. vt dixi in q. p̄cedentibus, sed ē p̄c̄ prodesse ad excludendū illā illa indicia, quæ nō dantur contra ti. possidentem: ut no. gl. fin. quē est fin. l. fi. ff. pro leg. quæ dicit eleganter, q̄ ille qui possidet rē aliquo ti. putatio iusto errore ductus, licet vere tit. illum non habuerit, tū est perinde si illum titulum non haberet: ita q̄ non poterit conueniri p̄titione hereditatis, q̄ regulariter non datur contra titulo possidentem. l. hereditatis. supra de pet. heredit. & l. hæreditatē infra in quibus causis cels. longi tēporis p̄scripti, vbi de hoc articulo plenissime: vbi delictet an & quando contra titulo possidentē datur p̄titiō hereditatis. Et fortassis huiusmodi titulus pro suo defendere possidentē a p̄cepto facto per iudicem sibi de disimbrando possessionem, de quo p̄cepto sic mentio per Bar. in l. sicut. §. superuacui ff. quibus no. pig. vel hypo. sol. nā ex quo habet titulum pro suo, quia habet vim veri tituli & possessionē, non tenetur exire de possessione. facit l. nec ullam. §. omnibus. cum ibi no. de peti. heredit. ¶ Sexto quæro quot requirantur ad hoc vt iste titulus

pro suo locum habeat. dic quod tria debent concurrere quæ in aliis veris & specialibus titulis exiguntur. Primum est possessionis traditio vel ademptio in illis casibus, in quibus est necessaria traditio: vt plene no. in l. Celsus. de vfuca. Secundum est quod possessionis traditio vel ademptio sit facta, ex aliqua certa causā habili ad acquirendum vel transferendū dominū l. j. ff. pro suo. vt dixi supra in 4. q. princ. nec cu ro vtrum illa causa sit vera vel putatiua, dummodo non erretur supine: vt dict. l. Celsus. vel quod iustissimus error in eraditione intercedat vt ibi not. Tertiū est q̄ possidens habeat bonā fidem causatam ab errore probabili. ¶ Et quis dicatur error probabilis, no. plene per Bar. & alios in d. l. Celsus. ff. de vfuca. Et ex p̄dictis omnibus dictis in ista materia pro suo, conclude in practica, quia primo aliquando allegatur titulus pro suo concurrens cum alio titulo vero & legitimo ad vfuca. pendum, & in hoc non est magnus, ex quo sufficit titulus verus: nisi secundum ea quæ dixi supra in 4. q. princ. in versi. secundo casu principali. de quo dic vt ibi. Secūdo aliquando allegatur tit. verus, sed non perfectus, quia est conditionalis: & tunc sufficit probare omnia tria, de quibus supra, quæ dixi etiā necessaria ad titulum pro suo. & vltro hoc debet probari, quod intentio tradentis & recipiens fuit, quia hoc actum extitit quod incontinētiam antequam eueniat conditio, transferatur dominium, vt l. j. versi. ante nuptias. maxime in 4. q. principali. in primo casu principali. in ver. vel tertio potest etiam esse titulus: & supra in versi. prima quæst. principalis. vbi declarauit hoc in materia pro dote. Tercio aliquando allegatur titulus pro suo, vbi non concurrat alius, sed solum iuris adminiculū: puta quia quis occupauit rem in litore repertam, quam non potauit alienam, & tunc non est necesse probare, nisi occupationem illius rei cum bona fide, quia putabatur esse in nullius bonis, & possedit spatio trium annorum. l. vnica. infra de vfuca. transfor. iuxta ea quæ dixi supra in 4. q. principali. in versi. vel potest etiam habere titulum. Quarto aliquando allegatur tit. non verus, sed p̄sumptus seu putatiuus: & tunc plura requiruntur. Primum possessionis ademptio vel traditio. Secundū quod sit facta traditio, seu ademptio p̄ possessionis uigore vel occasione alicuius tit. habilis ad transferendū dominium. Tertiū q̄ ductus fuerit errore iusto uel iustissimo & probabili ad hoc credendū. Quartum quod possederit per tempus legitimū ad vfuca. uel p̄scribendū. Quintum q̄ possederit ab initio vfuque ad tempus legitimū uigore vel occasione dicti tituli putatiui. Sextū q̄ possederit bona fide: sed illud participat de tertio. Septimū quod probetur de dicta bona fide, & de dicto animo suo per dictū suum cū iuramento, per ea quæ habentur in §. aliz. seu in §. sed iste. in l. i. de actio. & maxime per Ange. de Arc. & arg. gl. in l. 2. supra de ser. & aqua. & gl. in l. ar qui natura. in §. cū me absente. ff. de neg. gest. & gl. in l. j. §. 2. ff. de

de iti. a. tunc; priua. cū simi. quod procedit, ut dixi, qñ precesit ti. verus vel putatiuus iusto errore, ex quo creditur sibi, si asserit de animo suo, & se bonā fidē habuisse: secus si nullus titulus verus vel putatiuus praecessisset: quia tunc non staretur dicto suo, et iā cum sacramento fm Bar notabiliter in d. l. j. in §. 2. quē sequitur Ang. de Are. in d. §. sed iste instit. de act. in ver. in ea dē gl. ibi, cū sit de conscientia. Itē hoc procedit qñ nulla esset praesumptio cōtra possidentē qñ possideret mala fide, uel aliter, quod requiratur in hoc tit. pro suo: secus si esset aliqua praesumptio contra eū: quia tunc non staretur dicto suo et cū sacramento. ut est glo. valde sing. 72. dist. ca. proposuisti. in verbo Probatur, & no. Ant. de But. & Do. & in c. cognoscentes. extra de cōst. & Bart. in l. inter omnes. §. recte ff. de furtis. & idem vult de iuratoria cautione Pau de Castr. in l. j. in fi. ff. qui satisda. cog. quod bene no. Ex praedictis habes quō potes adiuuare illum. qui nullum habuit, nec habet tit. uerum in aliqua, vel si habet ipsum, non potest probare: quia nō habet testes vel instrumenta de illo titulo, ut alleges vñ tit. puta pro emptore, & pbabis saltē tit. pro suo. qui hoc calu est valde necessarius & utilis, intelligendo secundū ea quae supra dixi, quod nunquā exeat mentem tuam.

DE VSVCA P PRO SOLVTO.

S V M M A R I V M.

- 1 Titulus pro soluto alijs titulis generalior est.
- 2 Titulus pro soluto quare inuentus fuerit, et in quibus casibus necessarius sit, et in quibus utilis.
- 3 Usucapio titulo pro soluto, an indifferenter procedat in contractibus nominatis, excepta stipulatione.
- 4 Titulus pro soluto ad hoc ut competat quot requiratur, ita ut eius vigore quis usucapere possit.

POST QVAM uidimus de ti. pro suo, qui non reperitur in C. videndū esse existimaui de alijs titulis: quia et in C. per l. imperiales de scripti non reperiuntur, uidelicet de tit. pro soluto, & pro legato, & pro deesticto, qui in libr. digestorū reperiuntur, licet alij quamplures etiam tit. reperiuntur, de quibus habetur p. tex. gl. & Doc. in l. j. §. si. cū 7. ll. seq. usque ad l. eum qui. in prin. ff. de Publ. Videamus itaque prius de tit. pro soluto. Et in primis sciendum est, quod iste tit. pro soluto generalior est alijs, ut dicit gl. in rub. ff. pro suo. & in rub. ff. pro soluto. & potest esse ratio, licet per alios non allegatur: quia concurrere potest cū quolibet alio tit. ut l. 3. ff. pro soluto. & l. hominem. ff. pro suo. & no. gl. in l. Celsus. & ibi Doc. ff. de usuc. & i hoc conuenit cum alijs titulis, qui possunt simul concurrere: ut no. praedicta gl. j. in d. l. Celsus. Item quia etiā competere potest, ubicunque solui-

tur res aliena ex causa cuiuscunque debiti alicui tanquam debitum, siue sit debitum, siue indebitum: ut l. j. & l. 3. ff. pro soluto. & d. l. hominem. ff. pro suo. Secundo sciendum est quare fuit inuentus iste titulus pro soluto, & in quibus casibus sit necessarius, & in quibus utilis. dic quod fuit inuentus propter necessitatem & utilitatem. nam in duobus casibus fuit, & est necessarius iste titulus quo ad ulucapiendum. Primus est quando debetur res titulo nominato stipulationis, & soluitur res aliena pro illo debito, quod putabat esse solventis: & erat illa quā promiserat, uel alia recepta de uoluntate creditoris: quia tunc usucapi potest tit. pro soluto. & iste est casus in l. j. ff. pro soluto. & in l. hominem. ff. pro suo. & idem quādo non erat uerum debitum, sed putatiuum: & pro illo soluitur res aliena bona fide. & iste casus in l. 3. quā incipit, si existimans. ff. pro soluto. Secundus casus est, quādo debetur ex aliquo contractu innominato: quia tunc etiā usucapi potest res aliena in solutū tradita ex causa illius contractus innominati titulo pro soluto: ut dicit gl. notabilis in l. j. in prin. ff. pro soluto. quā se quē ibi Ange. & ratio huius secundi casus potest esse: quia non habet tit. specialem cum quo possit concurrere, nec habet aliam materiam praexistentem, super qua possit fundari alius titulus, quā ista pro soluto. Sed si debeatur aliquid uere uel putatiue ex alijs contractibus nominatis, qui inter titulos usucapionis nūmantur, ut ex causa legati uel simili, de quibus habetur ut dixi in l. j. cum seq. ff. de Pub. excepto titulo stipulationis: tunc iste titulus pro soluto nō necessarius, sed utilis: quia solutū usucapi potest illo titulo pro quo soluit, & etiam titulo pro soluto: & sic concurrunt cum alijs titulis causatis ex contractibus nominatis: excepto cōtra ctu stipulationis, ut dixi: & sic etiam ex diuersis causis res usucapi potest l. 3. §. ex plurimis ff. de acquir. poss. sicut dixi de titulo pro dote. supra in uerfi. tertiū principaliter quæro. & ira uult gl. & Ang. i d. l. j. ff. pro legato. Tertio intelligendum, an usucapio titulo pro soluto, procedat indifferenter in cōtractibus nominatis, excepta stipulatione. & dicendū est quod nō quia qñ soluitur ex causa emptionis, requiritur quod bona fides interueniat duobus tēporib⁹, & tēpore cōtractus, & tēpore quo soluitur. Sed qñ soluitur ex causa alterius cōtractus, sufficit quod bona fides interueniat tātū tēpore solutionis: ut est tex. in l. 3. ff. pro soluto. & ibi gl. j. q̄ dicit per illū tex. quod inter emptionē & ceteros cōtractus, quia in ceteris cōtractibus sufficit putare deberi ex cōtractu, qui non intercescit, quē tamen credebat intercescisse: sed in uēditione nō sufficit putare deberi ex uēditione, nisi & uēditio praecesserit. & hoc probat: quia cū debeat interuenire bona fides duobus tēporibus, scilicet tempore cōtractus uēditionis, & tēpore traditionis: hæc nō possunt interuenire, nisi cōtractus esset in alijs nō ita dicit in gl. notabili. & idē uult Azo in summa C. de usuc. pro

pro emp. in ver. eſſem aſſignatur in vſuca. pro ſoluto. & quæ ſit rō huius differentia, quia duo bus temporibus requiritur bona fides in contra- ctu venditionis, & in aliis vno tēpore tñ. vi- de per gl. & Bar. & alios in l. ij. in prin. ff. p. em.
 4 **¶** Quarto non etiā omittendum, quot requi- runtur ad hoc vt competat iſte titulus pro ſo- luto: nā vt eius vigore quis poſſit vſucapere: & dicas quod primo requiritur, ut aliquid ſoluatur ex cauſa alicuius contractus veri vel putati ui, vt l. j. & l. ij. ff. pro ſoluto. & l. hominē. ff. pro ſuo. Secundum quod iuſtus error interueniat, vel iuſtiſſimus in contractu venditionis: vt d. l. iij. cum ibi not. & in l. Celfus. cum ibi not. per Bar. & alios. ff. de vſuc. Vel q̄ verus it. interue- niat, vbi ſolutio ſit ex cauſa emptionis. Tertiū quod in contractu venditionis interueniat bona fides tpe contractus, & tempore traditionis. in aliis vero contractibus ſufficit q̄ bona fides interueniat tpe ſolutionis, ut d. l. iij. ff. pro ſolu- to. ut dixi §. proxime ver. tertio intelligendum eſt. Quartū quod ſoluta fuerit res aliena: quia ſi ſoluta fuiſſet res propria ſoluentis, fuiſſet in- continenti tranſlatum dominiū: & ſic nō habere- ret locū vſucapio vel præſcr. l. ſequitur. §. lana. ff. de vſuc. Quintum requiritur quod l. interue- niant alia quæ ſunt neceſſaria ad vſucapionē. ſ. quod res ſit vſucapibilis, quod poſſeſſio inter- ueniat, & continuata per legitimū tempus. &c. iuxta no. in ſi. de vſucap. in princ. & per totū il- lum in tit. & plenius per Azo in l. iij. C. de vſu cap. pro emp. Cetera circa iſtam materiā pro ſoluto, vide in toto tit. pro ſoluto. & in l. Celfus. ff. de vſuca. & quod no. Bar. in l. ſequitur. §. ſi rem pignori. eo. tit.

DE VſUCAP PRO LEGATO.

SVMMARIVM.

- 1 Titulus pro legato quando & in quibus caſibus lo- cum habeat.
- 2 Perſonarum pluralitas ambiguitatem inducit.
- 3 Vſucapio locum habet, quando mihi aliquid lega- tum fuerit, & illud in codicillis ſuerit mihi ad- demptum.
- 4 Titulus putatiuus ſi ab vno habetur, & ab alio poſſeſſio, quam vniſque illi alter ſit heres il- lius, quo titulus putatiuus habetur, non ſuffi- cit ad vſucapiendum.
- 5 Vſucapere an aliquis poſſit quando ſp̄ habet titulum ab vno, & poſſeſſionem ab alio.
- 6 Vſucapio pro legato an procedat, ſi nulla rei mihi vnquam legata fuerit, ſed tamen iuſto errore du- ctus, credidi mihi legatam fuiſſe.
- 7 Titulus pro emp̄tore, pro ſuo, pro ſoluto, & in alijs ſp̄cialibus, ſi ſufficiat iuſtus aut iuſtiſſimus error, pro titulo habili ad vſucapiendum, an etiā hoc in omnibus alijs titulis, qui ſicut habiles ad

transferendum dominiū, locum habeat.

- 8 Specialia omnia nō ſunt ad conſequentiā irabēda.
- 9 Titulus pro legato ad hoc ut locum habeat, quot ne- ceſſaria ſint.
- 10 Vſucapere pro legato an poterit ſpurius illud quod eſt ſibi a patre relictum.
- 11 Vſucapere titulo pro legato rem patris an poterit filius ſpurius vel inceſtuoſus errans in factis, p̄- ſu- ta credens ſe legitimum.
- 12 Legitimitatem an præſcripſerit aliquis, qui per ſpa- tium xxx. annorum ſe legitimum putabat, cum non eſſet.

SEQUITVR nunc vt videamus de ti. pro legato. **¶** Et primo dicamus quando & in quibus caſibus locum habeat ti. pro legato, cuius vigore res legata poſſit vſucapi. Et dic q̄ locum habet quado vere vni legato eſt res alie- na, & ſic à non domino, quia is legatarius recte vſucapere poteſt titulo pro legato. l. ij. in princ. & l. iij. & l. ſi in prin. ff. pro legato, ſecus ſi lega- retur a domino, quia tunc mortuo teſtatore in continenti transferretur dominiū rei legatæ in legatariū. l. a Titio. ff. de ſur. vel ab adita hæredi- tate. l. ſi tibi homo. §. cū ſeruus. de le. j. & ſi non haberet locū vſucapio l. ſequit. §. lana. ff. de vſu cap. & ita vult gloſ. in d. l. j. in prin. ff. p. legato. Item habet locus iſte tit. pro legato, quādo mi- hi legatum non eſt, & exiſtimo mihi legatum fuiſſe ductus iuſto errore, puta errādo in factis, quia credidi teſtamentū ſolenne, quod nō erat. nam vſucapiam pro legato, ut l. ſi ibi, ſed & ſi non recte legatum. & l. iij. ff. pro legato. & l. ſi ancillā §. j. ff. pro ſuo. & idem ſi in nomine erat dubitatio, veluti ſi Titio legatum ſit, & duo ſūt Titii, & alter eorum de ſe cogitacū falſo exiſti- ma uerit, ut d. l. iij. in ver. ſi. & eſt rex ſecundū intellectum gloſ. in d. l. ſi ancillam. §. ſi. & hoc intellige ſecundum Ang. in d. l. iij. quando ne- mo ſibi faciebat controuerſiā de legato, aliās ſe- cus, ut l. ſi ſeruū. §. ſi inter duos. ff. de le. ij. & eo caſu quo fieret ſibi controuerſia p̄ aliū eiſdem nominis gratificationi locus erit, ſi nō appareat de quo teſtator ſenſerit, ut ibi litera dicit. **¶** Vñ perſonarū pluralitas ambiguitatē inducit, vt d. l. iij. & l. duo ſunt Titii. ff. de teſt. tu. ſic & plu- ralitas locorū & rerū l. vbi aut non apparet. in prin. ff. de ver. obl. quod eſt not. ad multa. Nec obſt prædictis l. j. in ſi cū duab. ll. ſeq. quæ vidē tur dicere contrariū, dum volūt, q̄ ubi legatum non eſt, nō procedit vſucapio p̄ legato, q̄ illæ ll. intelligi debēt, ubi nullus iuſtus error inter- uenit, ſecus ſi interueniſſet, ut no. gl. in dictis iurib. circa quod vide quod dicā j. in ver. item poſſet dubitari. **¶** Itē habet locū vſucapio pro legato, q̄n mihi aliqd legatū eſt, & id in codicil- lis fuit mihi ademptum, quod tamen nescio, vt d. l. iij. in prin. & l. ſi in h. ff. p. legat. & no. Azo in ſumma. infra de vſuc pro emp. in pe. col. ver. quandoq; tñ. & ſi non ſubſit titulus, &c. & eſt rō, quia licet legatarius habuerit nomen teſta- mento, tñ iuſto errore potuit ignorare ſubſtan-

titia

tiam codicillorum. concordat l. non est ferendus. ff. de transac. & ibi no. quod facit ad multa: & propter hoc dicit Angel. in dict. l. iij. quod videtur reprobari sententia Bartoli, dicentis,

4 ¶ quod titulus putatius habetur ab uno, & ab altero habetur possessio, quantumcunque ille alter sit hæres illius a quo habetur titulus putatius, non sufficit ad usufructum, ut ipse Bart. no. in l. cum solus ff. de usufructu. nam dicit Angel. quod in dicta l. iij. titulus putatius habebatur a testatore, possessio ab hærede, non cavilando literam: & tamen procedit usufructus. & clarius probatur in dicta l. si ancillam. in §. ii. ff.

5 pro suo. de quo articulo, ¶ videlicet quando quis habet titulum ab uno, & possessionem ab alio, an possit usufructu, vide plene per Bartolum, Angelum, & alios in dicta l. cum solus. & per Pau. de Castro, in l. si ex stipulatione. in §. ff. de acquirenda possessione. ¶ Item posset dubitari, quid si multa nulla res fuit mihi unquam legata, sed tamē iusto errore ductus credidi mihi legatum fuisse, nunquid procedat usufructus pro legato? & videtur quod non. l. j. in §. cū dua. ll. l. q. co. tit. & quia omnes leges. ff. pro legato. & l. si ancillam §. ii. ff. pro suo. quæ loquuntur de isto tit. loquuntur quoniam vere legatum fuerit, sed alteri & non mihi: vel fuerat testamentum minus solenne, vel legatum revocatum: & sic habuerat aliquod primordium veritatis: secus ergo videtur si nullo modo legatum fuerat. & ita videtur sentire Azo in sum. in ti. de usufructu. pro emp. in loco præalleg. ubi loquitur quoniam legatum fuit reliquum. In contrarium facit, quia quo ad usufructum, sufficit titulus putatius, et si nullus interuenit, dummodo iusto errore ductus fuerit. l. hominē. ff. pro suo. & l. quod vulgo. ff. de usufructu. pro emp. & no. p. gl. j. in l. Celsus. ff. de usufructu. & dixi §. in materia tit. pro suo. & hoc etiam sentire videtur glo. in l. j. in verbo Legatum. & in l. ij. & iij. ff. pro legato. quæ intelligit illa via, quando iustus error non interuenit ut dixi supra in ver. nec obstat prædictis. & pro hoc allego l. si. ibi, sed si non recte legatum. co. ti. quem tex. intellexit Azo in summa de usufructu. pro emp. quando legatum fuisse in testamento minus solenne: quia paria sunt aliquid non esse factum, vel non legitime factum, ut l. iij. §. condemnatum. ff. de re iud. & l. non putavi. §. nunquam vis. ff. de contrah. facit l. quoties. cum materia. ff. qui satisda. cog. Sed glo. j. in prin. in d. l. iij. ff. pro legato. videtur tenere primam partem, videlicet quod non sufficiat iustus error ad usufructum. ti. pro legato. ubi vere nullum legatum præcessit, nec enim eam ista sunt omnia paria, ademptum fuisse legatum, vel non fuisse reliquum. & conatur respondere ad l. si ita ascriptum. ff. de le. j. sed Ang. ibi respondet aliter, videlicet quod ibi loquitur quo ad dominium transferendum, secus quo ad usufructum: quia tunc omnino non sunt paria: quia sufficit error iustus. l. quod vulgo. ff. de usufructu. pro emp. vel potes ad id aliter respondere, quod quo ad effectus intrinsecos, puta ad transferendum incontinenti dominium, & loquitur d. l. si ita ascriptum, quia paria sunt, le-

gatum non fuisse, vel fuisse legatum ademptum, ut ibi, sed quo ad effectus extrinsecos, puta ad usufructum, non sunt paria. Sed sustinendo secundam partem potest dici, quod prædicta gl. in l. iij. ff. pro legato. non obstat. quia concedo ut ipse dicit, quod ubi factum fuit legatum, licet fuerit ademptum, plus operetur quod si non fuisset unquam legatum, in hoc. l. quia istud quod semel fuerit legatum, præbet facilius iustam causam errandi, ex quo ignoravit revocationem, quod si nunquam fuisset factum legatum, non tamen negat, quod ubi est nunquam fuisset legatum factum, si tamen quis haberet rem ex causa legati, tanquam sibi legatum, si fuisset in errore iusto, non posset usufructu, quia potest esse quod ad hoc credendum fuerit inductus iusto errore: puta quia forte a duobus fide dignis testibus sibi dictum fuerat, quod fuerat sibi legatum arg. glo. nota in l. Titio fundus. cum ibi not. ff. de condi. & demonst. & per no. in l. j. in prin. ff. de eo per quem factum erit. coniunctis his quæ habentur per glo. & Bart. & alios in l. Celsus. ff. de usufructu. & ideo hoc casu procedet usufructus tituli pro legato, sicut dictum est de tituli. pro suo, & pro soluto: quia in hac materia usufructus pro legato sufficit iusta causa erroris: ut dicit text. in d. l. iij. Et istam opinionem tenet glo. & Bartol. in l. Celsus. ff. de usufructu. & Ange. ibi expresse per text. ibi, nullumque legatum sit: dum subaudit, neque ex aliqua causa existimetur donatum vel legatum esse, secundum veram opinionem. & tenet etiam Bal. in l. nullo. post secundum notabile. supra de rei vendi. Unde videtur quod possit concludi, quod error iustus vel iustissimus super titulo pro legato, qui vere non erat, vel non legitimus, vel revocatus sufficit pro titulo putatiuo habili ad usufructum. Imo plus dixit gl. sing. in l. si. in glo. ff. pro legato: quod titulus putatius habet vim veri tituli, ita ut possides vigore huiusmodi tituli putatiui, non possit conveniri aliquo iudicio, quod non possit competere contra titulum possidentem: ut dixi supra in v. quæst. princ. in materia tituli pro suo. quam glossa dicit ibi Angel. esse mirabilem, quæ tenet quod sicuti titulus verus excludit petitionem hereditatis, ita putatius iusto errore: sed tamen non tenet eam, imò dicit hoc esse falsum: ut not. in l. cogi. per Cy. in ij. quæst. supra de petitione hereditatis. & ubi pro immobili, tollitur longum tempore: & in hoc exceditur a non suis terminis, ut l. hereditatem. §. in quibus cau. cessat legi temporis præscribi. ubi de hoc plenissime dicam, & declarabo omnia prædicta. ¶ Item incidenter ad propositum tamen hic potest dubitari, quia sapissime facta est mentio in istis titulis pro emp. pro suo, pro soluto, & in aliis titulis specialiibus, quod sufficit iustus aut iustissimus error pro titulo habili quo ad usufructum: an hoc locum habeat in omnibus aliis titulis qui sunt habiles ad transferendum dominium: de quibus habet

betur maxime in l. j. in fin. cum vij. ff. seq. ff. de Publi. Azo in l. i. in fin. C. de uſucap. pro emp. in pen. col. uerſicul. quia autem dicta ſunt, dixit ſingulariter, quod illa que dicta ſunt in ſpecialibus caſibus propter iuſtam ignorantiam, uoluerunt quidam extendere a l. o. in tit. ubi dicitur, quod iuſtus error interuenit, etiam ſi id non reperiatur lege cautum: ſed hoc non putat eſſe uerum: quia ſuperior regula dicit contrarium, uidelicet quod exigitur in uſucapione titulus: ut l. Celfus. ff. de uſucap. cui non derogatur, niſi in omnibus p̄dictis, uidelicet in uſucap. pro emp. pro legato, pro ſoluto, pro herede, & in aliis qui in lege reperiuntur. ¶ Hec enim ſpecialia ſunt trahenda ad conſequentiam ut ff. de regu. iur. l. que propter neceſſitatem & l. quod contra facit l. ius ſingulare. & l. quod uero contra. ff. de legi. quod perpetuo tene menti pro declaratione totius materie uſucapionis & p̄ſcriptionis. Aduerte, quia gloſſ. j. in d. l. Celfus. referendo p̄dictam opin. Azo. ipſam reprobatur. & Bart. ibi in j. col. quod uerius credo per ea quæ not. ibi per eum, & alios ſcribentes. ¶ Secundo principaliter dicamus quod ſint neceſſaria, ſeu quæ requirantur ad hoc, ut tit. pro legato locū habeat, & dic plura eſſe neceſſaria quæ ad hoc requiruntur. Primum eſt, quod res aliena uere legata mihi fuerit, quo caſu procedit uſucapio ex uero tit. pro lega. & iſte eſt caſus in l. j. in princip. & in l. fi in prin. ff. pro lega uel q. fuerit legata alteri, & non mihi uel legatū fuerit reuocatum, interueniente ſemper iuſto errore: ut l. in j. & l. fi ff. pro leg. & l. ſi ancillā. §. ſi ff. pro ſuo. ut ſ. dixi & not. quod dixi, alienares: quia ſi eſſet propria, & legatum fuillet mihi à domino, & non reuocatum, non fuillet neceſſaria uſucapio, ſecundum in d. l. j. & dixi etiam ſuprà ſed ſi uere legata non eſſet illi, qui poſſe dit ut pro legato, uel ſi legatum fuit ſibi reuocatum, ſecundum ea quæ ſuprà dixi, tūc poſſet uſucapi, ſiue res eſſet aliena, ſiue teſtatoris: ut eſt tex. in l. 4. in prin. ff. pro legato. & eſt ratio, quia etiā in hoc caſu ſi res eſſet teſtatoris, non trāſſet dominium recte uia à morte teſtatoris, uel etiā ad ita h̄reditate in legatariū: ex quo ſibi nō fuit legatū, uel fuit reuocatum. Secundū requiritur, quādo res aliena legatur, ut legans ſit mortuus: quia nō ſufficeret legatario, ſi putaret eū mortuū, & uiuere. ar. l. j. ff. p̄ herede. & ita uult gl. & Ang. in l. ea res ff. pro leg. Tertiuū requiritur, nō ſolū, ut legans ſit mortuus, ſed q. etiā legatarius exiſtimauerit ipſum mortuū: ut eſt tex. in l. ſi ſi cui. ff. pro lega. Quartū requiritur, q. etiā ſciatur, q. legans ſit mortuus, ſecundū glo. ibi: licet quando res aliena legatur, non requiratur, ut dominus rei legatæ ſit mortuus: ut eſt tex. in d. l. ea res. & ibi hoc etiā uult Ang. Quintū requiritur, q. ille cui legatur, habeat teſta ueri ſactionē paſſiua, id eſt, q. ſit capax ſucceſſionis ſeu legatarij: ut l. nemo poteſt ff. pro lega. & l. ſi in prin. ſi habetur in tex. cui recte legatum relictum eſt, id eſt, cui teſtator legare potuit: ut dicit ibi gl. et. facit l. ſi ff.

pro herede, quæ autē ſint illæ perſonæ, quibus legari poteſt, dic illæ ſciz, quibus eſt teſta ueri ſactio paſſiua: ut eſt tex. in §. legari autē. in tit. de leg. & ibi gl. ord. quæ enumerat perſonās, q. non habent teſtamenti ſactionē paſſiua. & habetur etiā per aliam glo. ſimilem in l. j. in prin. ff. de iur. ſicci. ſciz ſi ab eo legetur, qui non eſt capax rei legatæ: quia tunc legatum ualere, & poſſet procedere uſucapio: ut l. mortuo. §. Labeo. ff. de leg. j. ſecundum gl. in d. l. nemo poteſt. Sextū requiritur, q. legatarius rei ſi legatæ cōmertium habeat, ut uult gl. in d. l. nemo poteſt. ¶ Sed quid ſi eſt aliās capax legatarius, ſed uidetur ab illo à quo cadit ſibi relictū, puta eſt filius ſpurus, uel inceſtuofus, qui relictū à patre ſuo non eſt capax: ut in aut. quibus mortu. effi. ſui. §. ſi. & in aut. ex cōplexu ſuprà de inceſtis nup. ſed tamē eſt capax, ſi ab alio extra neo ſibi relinquatur: ut eſt glo. in d. §. ſi in glo. magna. quod tene: Bart. in l. i. in prin. de iure ſicci. & in l. huiusmodi. §. ſi Titio. el. i. ad ſi. de leg. i. & Ange. in l. i. ſuprà de h̄red. inſti. & Io. de ſm. in l. quod donationis. ff. de dona. cauſa mor. & Pau. de Caſt. in l. Gallus. in §. quid ſi is. in in j. col. in prin. ff. de lib. & poſth. & nūquid poterit uſucapere pro legato rem quā putante ſibi à patre relictā. gl. in d. l. nemo poteſt. in fin. ff. pro lega. tenet q. non, ſecundū Azo. & bene: quia ſicut pater nō poteſt eſſe dominū rei legatæ in filiū tranſferre, ſi res fuillet p̄ſens ratione incapacitatis, ut dixi: ita legido rem alienā non potuit tranſferre uſucapiendi conditionē. l. clauibus. ff. de contrah. emp. & dicit Ang. in d. l. nemo poteſt. q. ſi bene conſideres, talis poſſeſſor eſt maleſidei. pro hoc facit etiā ſecundū eum l. ſi uir. ff. de dona. & probatur in materia in l. j. ff. de reg. Cato. ¶ Et poſſet circa p̄dicta dubitari de quæſtione pulchra: quid ſi filius ſpurus uel inceſtuofus errans in ſacto putat ſe poſſe uſucapere, quia putat ſe legitimū: quia forte exiſtimabat ſe iuſtis nuptiis pro motū iuſto errore duſtus, uel quia putabat ſe legitimatū, cum non eſſet ſaltem legitime: an tunc poterit uſucapere. tit. pro legato, rem patris ſibi ab eo relictā, & gloſſ. ſingu. in dicta. l. nemo poteſt. tenet quod nō. & pro hoc facit: quia ſi patri interdita eſt licentia relinquēdi huiusmodi filius ſpurus, uel inceſtuofus, ut dixi, ergo uidetur interdita uſucapio. l. ubi lex. ff. de uſucap. & iſtam opinio. tenet Jacob. de Aret. per dictam l. & idem tenet Bal. in l. nullo. in ij. quæ ſuprà de rei uendi. & ibi etiā Saly. & ſubdit ibi Bal. q. ſi poſſeſſiſſet rem ſpatio xxx. annorum, credit q. p̄ſcripſiſſet ius excipiendi, per l. ſi quis emptionis tit. in ſi de p̄ſcriptio. xxx. annorum. Item pro iſta facit, quia ſicut ſi pater legatet rem propriā filio ſpurio, non tranſferretur dominium, ut in §. ſina. in aut. quibus mod. natu. effi. ſui ita non poteſt tranſferri uſucapiendi conditio, per d. l. clauibus. & ſic non poteſt plus operari poſſeſſio, quā uerus titulus cum uoluntate tradentis. ar. l. ſi uir. ff. pro lega. & p̄ hoc etiam facit quod dictum eſt in quæſtione p̄cedē.

DE VSVCAP
PRO DERELICTO.

S V M M A R I V M.

preceden. Sed in contrarium, quod imo possit
vscapere vel præscribere. facit l. qui contrā.
suprà de incest. nupt. ubi propter iustam igno-
rantiam huiusmodi personæ pro legitimis ha-
bentur. & hæc scientia est humanior secundum
Angelum in dicta lege nemo potest. pro qua
facit secundum eum l. prima in ff. pro dote. &
dicit quod huic opin. inhærebat Rayn. de For.
Nec obstat dicta l. ubi lex. quia ibi vscapio pro-
hibetur. & subdit quod ista scientia sibi placet.
& de hoc etiam tetigi in l. venditiōe. super gl.
ij. suprà de vscapione pro empto. & pro ista
opin. facit l. fina. in secunda responsio. ff. pro le-
ga. quæ probat, quod ubi error iuris procedit
ab errore facti, non impeditur vscapio, & in
causa lucrativa, sicut est legatum. Ego autem
puto primam opin. veriorē per ea quæ suprà
dixi. nec obstat qui contrā. suprà de incest. nup-
t. cum glo. quia ibi loquitur in errore parentis
contrahentis nuptias prohibitas, quo casu vi-
detur quod filius nō sit illegitimus quo ad bo-
na parentis. errantis, ut ibi not. & idem tenet
Angel. in l. si vxor. §. diuus Severus. ff. ad l. lul.
de adulter. & habetur per Barthol. & alios in l.
Paulus. alias incipit, eius qui. ff. de statu hom.
& per gloss. in cap. inhibitiō. §. si quis. in verbo,
si ambo parentes. extrā de clande. desponsa. &
ibi per Doctor. sed secus videtur esse quantum
ad filium, qui licet repuret se esse legitimum,
tamen propter hoc nō efficitur legitimus, nec
habetur pro legitimo, ut dicani in sequen. quæ
stio. & ideo error iuris in sua legitimitate sibi
non prodest, ex quo est persona incapax, cui
legari non potuit à patre, etiam esset res alie-
na, licet putasset esse suam, ut dixi in quæst. præ-
cedenti. Nec obstat lege prima in fine. ff. pro
dote. quia potius probat contrarium, nec est
eadem ratio ibi, quæ est hic, etiam si videmus
ibi sumere argumentum à cōtrario sensu. Nec
obstat quod fuerit in errore aliquo, quia ille
fuit error iuris. de quo plene dixi in dicta lege
venditioni. ac etiam ille error licet potuerit p-
cedere à facto, tamen nō fuit circa titulum, sed
circa suam incapacitatem, qui sibi nō prodest,
ut statim dicam. † Sed pone quod aliquis pu-
tauit per spatium triginta annorum se legiti-
mum, cum non sit, nunquid per hoc præscripse-
rat legitimitatem? dic quod non, imo opus est
quod legitimeretur à principe, ut ff. de ritu nup-
t. l. qua in prouincia. in §. diuus. secundum
Bald. nota. in l. nullo. in ver. sed
pone quod aliquis. su-
prā de rei ven-
dicat.

- 1 Titulus pro derelicto, sicut titulus pro soluto, &
aliud dominium transferendum habilis exi-
sit.
- 2 Rem suam mobilem si dominus pro derelicto ha-
buerit, vel ipsam inchoauerit, seu in vulgus spar-
serit, an continuo occupanti concedatur.
- 3 Perenniam Papa vel principi cur in vulgus spar-
gat.
- 4 Vscapio pro derelicto tunc procedit, quando quis
rem alienam pro derelicto habuit, & unius eam
occupauit vel apprehendit.
- 5 Vscapere an possim rem, quam ex alia causa ac-
quirere me putabam, & pro derelicto ipsam ha-
bitam occupari.
- 6 Vscapi quomodo possit titulo pro derelicto res
pro derelicto habita, & in quo iste titulus con-
sistat.
- 7 Stante statuto quod de quolibet contractu solu-
tur gabella, si ego nolens solvere, volens tibi do-
nare, habui rem pro derelicto, ut tu eam occupa-
res, an hoc quædam donatio dicatur.
- 8 Donatio rei habitæ pro derelicto, an infirmari de-
beat.
- 9 Rem pro derelicto quis habere dicatur.
- 10 Rei in naufragio si quispiam in mare proiecerit le-
uanda nauis causa, an eas pro derelicto habere
dicatur.
- 11 Decretum primum qui patitur, rem pro derelicto
habere dicitur.
- 12 Fluminis impetus si ratem ruperit, & in fundum
tuum lignamina proiecerit, quomodo sibi pote-
rit, an lignorum dominus ea pro derelicto habue-
rit & quid de illis lignis agendum.
- 13 Flumen si in alicuius agrum lignamina & vege-
tes proiecerit, quæ agris noceant, an ea lucris face-
re possit, maxime cum dictarum rerum domini
non cognoscantur.
- 14 Seruo infirmo si quispiam alimenta negauerit,
statim liber efficitur.
- 15 Seruo sano si aliquis alimenta futura seu præ-
sentia negauerit, an per hoc ipsum pro derelicto
habere videatur.
- 16 Fortuna id quod committitur, & non defenditur,
an derelinqui dicatur.
- 17 Rem pro derelicto quis habere possit.
- 18 Agrum deferere aliud est, & aliud de relinque-
re.
- 19 Fundi dominus defertor an possit pœnitentia du-
ci, & ipsam fundum recuperare & colere.

Poliemo

POSTREMO ¶ videndum est de ti. pro derelicto. nam sicut tit. pro legato, de quo dictum est supra proxime, & ti. pro soluto, & alij de quibus in hac lege dictum est, sunt etiam habiles ad vſucapiendum, ita etiam est habilis tit. pro derelicto, ut l. id quod. cum sequens. ff. pro dere. isto. quod declarat secundum ea quae dicam infra in versu tertio principaliter videamus. ¶ Circa quem titulum primo sciendum est, quod si dominus habuit rem suam mobilem pro derelicto, vel ipsam iactavit, seu sparsit in vulgus, continuo occupanti conceditur, & dominum acquiritur per occupationem. l. si id quod. §. id quod. ff. pro derelicto. & l. qua ratione. §. penul. & ff. de acquiren. rer. domi. & insti. de re. diuis. in §. pen. qui incipit, hoc amplius. & his duobus casibus non habet locum vſucapio pro derelicto, ex quo statim res efficitur occupantis, cum erat derelinquentis, ut not. glo. si in fin. l. i. ff. pro derelicto. & est ratio, quia nemo potest rem suam vſucapere. l. sequitur. §. lana ff. de vſuc. Sed tamen est differentia quo ad aliud inter istos duos casus: quia quando quis habet rem suam pro derelicto in continenti perdit dominium rei suae, etiam antequam occupetur per alium, ut l. ij. in fine ff. pro derelicto. & est ratio, quia ille qui habet rem pro derelicto, principaliter vult carere illa re, licet secundario velit, ut acquirat occupanti. d. §. pen. ¶ Sed aliud est, quando quis iactat vel spargit rem seu pecuniam in vulgus, ut forsitan aperitur Papae vel principi transeuntium sicut Accur. in d. §. pen. quod huiusmodi res vel pecunia omittuntur seu proijciuntur in populum, ut illuc concurrente multitudine populi pro suscipienda pecunia possint praetores vel consules pertransire, ut in coronatione Papae dixit se vidisse. allegat dicta. l. si id quod. §. id quod. & in auren. de consuli. §. habitam. ibi argentum vero. & ita etiam ego vidi, quando est creatus Dux Venetiarum, & ducitur per plateas, ut ostendatur populo, & propter maximam copiam populi concurrentem iactantur pecuniae in vulgus, ut possit facilius Princeps facere transitum. videtur etiam ob aliam causam iactari pecuniam in vulgus in Alemania, in ciuitate Patavica, dum esset Orator Venetus apud Imperatorem in dicta Ratispona si contra Turcos instituta, cum magnifico do. Paulo Maureceno patricio Veneto, & domino meo colendissimo. nam episcopus Patavienſis qui nouam monetam emiſſe fecerat pro populi letitia, fecit fieri proclamari per ciuitatem de dicta noua moneta expendenda, & in quolibet quadrinio fecit proijcere de illa noua pecunia in vulgus, & hoc casu iactantur in vulgus pecuniae principaliter, ut alius habeat, licet secundario velit carere, unde antequam apprehenderetur seu occupetur per aliquem, non desinit esse dominus, sed demum post apprehensionem alterius, ut in §. pen. insti. de re. diuis. Et ratio est, quia principalis intentio iactantis in vulgus, est donare, licet in incerta personam, sed intentio habetis

tuc pro derelicto est principaliter per se, ut dicitur glo. in d. l. si id quod. §. j. & ibi etiam hoc valet Ang. Sed contra istud opp. quia non videtur, quod ille qui habet rem pro derelicto, perdat dominium antequam alij acquirat, per l. nec vultem in si ff. ex quibus cau. m. no. Sed respondetur quod illud procedit ibi contra domini voluntatem, sed in casu nostro secundum domini voluntatem eius determinatione facta. l. si quis ut. §. differentia. cum ibi non ff. de acq. poss. secundum Argem. l. j. cum sequens ff. pro derelicto. Vel potest aliter respondere secundum lac de Arc. quod d. l. nec utile in si. loquitur quando agitur de dando certe personae, & ideo nisi ei quateratur, cessat causa finalis actus, & ideo remanet dominus, ut ibi. Sed in casu nostro loquimur, quando uolebat relinquere rem in pristina naturam: uel dare personae incertae. arg. d. l. si id quod. §. j. ibi. quamuis incertae personae uoluerit. & ff. pro derelicto. Et circa materiam d. l. nec utilem in si. uide Bar. in l. plane. in prin. ff. de leg. j. & Alb. de Ro. in l. si fuerit. ff. de rebus dub. & Ion. de Anan. in cap. si de iudicis. ¶ Secundo principaliter uidendum est, quod l. vſucapio pro derelicto tunc procedit, quando quis rem alienam habuit pro derelicto, & unus eam occupauit, uel apprehendit: ut l. id quod. ff. pro derelicto & sufficit quantum ad hoc, scire rem habitam pro derelicto, licet ignoret a quo: ut est casus ibi secundum Arg. & bene uim plus etiam si uere non fuerit res habitam pro derelicto: si tamen iustissimo errore ductus fuit ad hoc credendum, posset vſucapere, sicut dictum est in alius tit. in l. Celsus. ff. de vſucap. secundum glo. in l. nemo. ff. pro derelicto. Nec ob. d. l. nemo quae dicit, nemo potest pro derelicto vſucapere, qui falso existimauerint rem habitam esse pro derelicto: quia intelligitur nisi iustissimus error interuenierit ex parte occupantis, secundum glo. ibi ut §. dixi. ¶ Sed quid si putabam me ex alia causa acquirere, & pro derelicto rem habitam occupauit, nunquid eam possim vſucapere? glo. dicit quod non, in l. ij. in prin. ff. pro derelicto. arg. l. ij. §. si sub conditione. ff. pro emp. & l. si id quod praescriptum. sed certe tex. in d. §. si sub conditione. facit in oppositum. nam dicit quod sufficit ad acquirendum habere titulum, nec est curandum utrum sciat se habere, necne, & curatur potius de ueritate quam de opi. & ideo Iacob. de Arc. in d. l. ij. dixit quod l. glo. allegat illum §. si sub conditione. secundum intellectum Ioan. qui quidem intellectus ibi reprobatur. & ideo Iacob. de Arc. in d. l. ij. reprobatur glo. ibi, & dicit quod credit quod ille qui erraret in hoc, posset nihilo minus effici dominus. Nec obstat dicta lege id quod. quia tunc oportet scire rem haberi pro derelicto, cum non subsistit alia iusta causa possidendi. Item & iustissimus error tantum praestat, quantum scientia: ut nota. glo. in dicta lege nemo. ut supra dixi. ¶ Tertio principaliter uideamus, quomodo res habitam pro derelicto possit vſucapi titulo pro derelicto, & in quo consistat iste titulus. & dicit quod ille

ille qui habet rem pro derelicto, videtur velle donare personam incertam, postea capienti seu occupanti eam, & hoc genus derelinquendi donationis, scilicet donatio quidam est: vt l. quod seruus. ff. de stipulatione seruorum. & ibi Bartol. & alij. & ita tenet etiam Angel. in d. l. si id quod §. j. ff. pro derelicto. Sed contra hoc opp. imò non potest esse donatio, ex quo saltem hodie pactum nudum requiritur in donatione & vtriusque consensus, vt l. si quis argentum infra de donatio. So. secundum Bartol. in d. l. quod si seruus. in si donatio quæ sit in personam certam, requirit vtriusque consensum & presentiam, iuxta l. absentem. cum ibi no. ff. de dona. secus in donatione quæ sit in personam incertam, vt d. l. quod seruus. & l. qua ratione. §. fin. & ibi no. ff. de acqui. re. do. Et ex hoc quod habere rem pro derelicto, sit quædam donatio, sequuntur plura quæ sunt in hac materia diligenter attendenda. Primum est, quod ista donatio dicitur titulus habilis ad vltimandum, quando res aliena habetur pro derelicto, ut dixi. & ita debet intelligi titulus. ff. pro derelicto. Secundum est, quod habere rem pro derelicto, est species alienationis in incertam personam, instituta de rerum diu. §. penulti. & fin. Tertium est modus tradendi possessionem alteri. argumen. l. filiusfam. §. fundum. ff. de contrah. emp. secuta tamen postea apprehensione seu occupatione. & probatur in l. j. & ij. ff. pro derelicto. nam eo ipso quod res est habita pro derelicto, occupatio est facta licita, quæ prius erat illicita. & ita etiam vult Angel. & ibi, & bene. Et hæc sunt not. ad euirandas multas fraudes quæ fiunt quotidie, secundum Bartol. in d. lege quod seruus. ff. de stipula. seruorum, qui dicit,

7 † quod stante statuto, quod de quolibet contractu soluatur gabella, ego nolens soluere, cogitavi fraudem. nam volens donare tibi, habui rem pro derelicto, vt tu eam occupares, certe hæc est quædam donatio, & ideo debet solui gabella tanquam de contractu donationis. & allegat gloss. quæ hoc tangit in lege prima circa princip. ff. si ex noxali causa agatur. & ibi ponit etiam Bartol. & alij Doct. † Sed nunquid talis donatio debeat insinuari? Ludou. de Ro. in l. Modestinus. in fin. ff. de donat. tener quod sic, sed Bald. in l. si inter. C. de solut. videtur tenere contrarium, dicens, quod quando quis habet titulum, non requiritur insinuatio, sicut notat quando habetur pro derelicto, & efficitur occupantis. d. l. quod seruus. de quo vide p. Guil. de Cu. in l. j. ff. de rerum diu. §. & per Angel. in l. si id quod. §. id quod. ff. pro derelicto. Ego vero dico, Aut quis vult habere rem vere pro derelicto, non habens animum donandi ali cui certæ personæ, & sic non in fraudem, & tunc locum habet quod dixit Baldus, vt insinuatio non requiratur. Aut habuit animum principaliter donandi certæ personæ, & in fraudem legis habuit rem pro derelicto, puta ne soluatur gabella de dicta donatione, & tunc debet insinuari, sicut si vere donasset, per totum ti-

tulum supra, plus valere quod agitur. Item etiam hæc sunt vtilia, quia ubi quis esset prohibitus alienare, non potest habere rem pro derelicto, vt not. Iacob. But. in l. j. §. j. ff. si ex noxa. causa agatur. & Bar. in d. l. quod seruus. ff. de stipula. seruorum. † Quarto principaliter intelligimus pro declaratione huius tituli pro derelicto, quando quis dicitur habere rem pro derelicto. & respondeo, pro derelicto habetur, quando dominus ea mente abiecit, ut id rerum diu. eum esse nolit, ideoque statim dominus eius rei esse desinit, vt dicit tex. instit. de rerum diu. §. penulti. † Sed quid si aliquis leuanda nauis causa dubitans de naufragio, proiecit ex nauis aliquas res in mare, nunquid videatur habere eas pro derelictis? dic quod non in dubio l. ij. §. fina. & ibi bona glo. ff. ad l. Rhodiam de iactu. & l. qui leuanda. eodem titulo. & l. qua ratione §. fin. ff. de acqui. rer. do. & instit. de rer. diu. §. si. & l. filius §. si tactum. ff. de furt. & no. per gl. & Doctores in dictis iuribus. Ex qualitate tamen actus potest perpendi de animo proiecientis, si habuit pro derelictis, vel animi recuperandi habuit, puta si proiecit in mari librum apertum, præsumitur ipsum habere pro derelicto, vt dicit gl. in d. §. fina. & in l. i. §. si. & d. §. si iactum. & Bartol. ibi, qui dicit quod si proiecit librum inuolutum in pannis certe non præsumitur habuisse animum habendi pro derelicto, quod dicit esse menti tenendum, nec huiusmodi res possunt titulo pro derelicto vltimari. l. si quis merces. ff. pro derelicto. & occupas dicta bona, quæ ex naufragio perierunt, tenetur domino restituere. aut nauigia infra de furtis. & ibi Doc. & habentur in l. si quis nec causam §. final. ff. si cert. petat. † Item qui patitur secundum decretum, dicitur habere rem pro derelicto, glo. est singu. in l. quamuis. ff. de dam. infe. secundum Bald. in l. secunda. ff. si ex noxa. causa agatur.

12 † Quid autem si impetus fluminis rupit ratem, & proiecit lignamina in fundum tuum, quomodo poteris scire, an dominus lignorum habuit ea pro derelictis? Fed. de Se. in consi. suo cii. quod incipit, domine Frâncise infra scripta materia, & format istâ quæst. & dicit quod lex quæ loquitur de materia derelictis, videtur dicere, quod quis abiecit rem suam. sed in casu nostro non abiecit, sed ruina eam perdidit, ut in d. §. si instit. de re. di. unde in casu nostro non videntur lignamina pro derelictis, nec præcedit vltimatio, ut d. l. si quis merces. ff. pro derelicto. maxime secundum Cano. secundum quos semper requiritur bona fides. c. si. de præscri. † Quid ergo faciat iste, in cuius agrum flumen lignamina & vegetes proiecit, cum agris nocet, vt ea possit lucrifacere, cum non cognoscantur domini dictarum rerum? & videtur posse dici secundum Fed. in d. consi. quod fiat proclamatio in locis vicinis, ut dominus ea tollat infra certum tempus. Aut ex nunc pro derelictis haberi videantur, maxime si res illæ sunt leues. Ex causa nanque compelli quis potest agere. l. prima supra vt nemo inuitus. Hic. n. causa subest, quia

quia nocerent ista lignamina vel rudera agris vicinorum. Subdit tamen quod securior via esset, quod post aliquod tempus post dictam proclamationem venderent res, & pretium erogaretur pauperibus. arg. c. cum tu. de vsuris. cum si. Et hoc vltimum etiam vult Bar. in l. fallus. §. q. alienum. ff. de furtis. qui dicit, quod quando quis occupat rem quam putat pro derelicto habitam, potest eam licite retinere, ut in toto tit. pro derelicto. & si hoc non putauit, debet dare pauperibus pro anima eius, cuius fuerunt. arg. aut. omnes peregrini. supra communia de successoribus. quod tene menti: quia est quotidianum in locis ubi flumina rapida, sicut est Padus, & Ache

14 sis. ¶ Item quando quis denegat alimenta seruo infirmo, statim efficitur liber. l. j. §. sed sancimus. j. de liti. liber. tollend. & habetur in l. si. ff. pro derelicto. per tex. & gl. in instit. de liber. §. si in gl. & glo. in aut. de nuptiis. §. & multo potius & ibi Tac. de Bob. & Ang. in d. l. fin. & habetur per gl. ord. lxxvij. disti. si expositus.

15 ¶ Sed quid si denegat alimenta futura seu presentia seruo sano, an per hoc videatur ipsum habere pro derelicto? gl. in d. l. fin. ff. pro derelicto. tenet quod non sed gl. tenet contrarium in d. l. si. infra de infan. expo. & in d. §. sed sancimus. & Ang. in d. l. fin. qui ita dicit sumendo illam legem: Denegans alimenta prestare, videtur rem pro derelicto habere, & ideo conceditur occupanti, & etiam ipsa res potest seipsam pro libera gerere, & ideo si ipse vult liber esse, potest seipsam in libertate occupare, ut d. l. quod seruus. de stipul. sermo. aliis erit alterius ipsum occupans. Sed Tac. de Aret. dicit quod quis potest esse seruus sine domino, declaro, si dominus denegat sibi alimenta. quia videtur incontinenti ipsum habere pro derelicto, & sic perdit dominium serui l. i. ff. pro derelicto. nec acquiritur alteri ante occupationem, nec efficitur liber, nisi velit se occupare gerendo se pro libero, & ideo statim quod dominus habet eum pro derelicto, & vult esse liber, sit liber titu. pro derelicto, & sic intellige in aut. de nuptiis. §. & multo potius. & ratio potest assignari, quia id quod pro derelicto habetur, in suam originem & primam causam redit, sed ab initio omnes homines liberi nascebant, ut insti. de liberis. in prin. ergo, & c. Sed si quis denegat alimenta iam prestata seruo restituere alteri, non videtur habere pro derelicto, nec ei libertatem impartiri, ut d. l. fin. ff. pro derelicto. & ita tenet in hoc ibi Ange. & de

ista materia vide per gl. si. & Doct. in c. j. de infan. & lang. ex pon. & per Gofr. in summa co. ti. & per tex. & gl. lxxvij. disti. si expositus. & vide quod no. Bal. in l. si qua illustris. in ver. quæro quis succedat. infra ad Orfici. ¶ Item adde quod id quod fortunæ committitur, & non defenditur, non dicitur derelinquit. text. est, & ibi

17 Bal. in l. seruus. ff. de statu homin. ¶ Quinto principaliter est etiam sciendum, quis possit habere rem pro derelicto. Et respondeo regulariter, ille qui alienare potest, sed qui non potest alienare, non potest habere rem pro derelicto, ut not. Bar. in l. quod seruus. ff. de stip. seruorū. & not. Doct. in l. j. ff. si ex noxa. causa agatur. & dixi §. in vij. q. prin. in si. Item bannitus non potest habere rem pro derelicto. solet allegari gl.

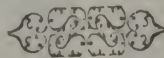
18 no. in l. iij. C. de agric. & censu. lib. xi. ¶ Sexto & vltimo non est prætermittendum, aliud esse agrum deserere, & aliud derelinquere. qui enim derelinquit, ipsum ex poenitentia non reuocat. l. j. ff. pro derelicto. sed qui deserit infra biennium, ei detur. si non fuit vocatus per possidentem, ut in l. qui agros. C. de omni agro deser. l. xi. aliis datur sibi solum tempus semestre, ut l. locorum. eo. ti. ita dixit Bar. in d. l. qui agros. & ita vult Lud. de Rom. in quodam suo singulari quod incipit, quæro quæ sit differentia inter deserere & c. qui dicit quod ille qui habet rem pro derelicto, qui totale abiicit a se dominium & possessionem rei suæ, quam si alius occupat, non habet locum poenitentia. d. l. j. ff. pro derelicto. & l. quod seruus. de stipu. seruorum. & cognoscitur an quis habeat rem pro derelicto ex qualitate prouinciendi, puta quis proiecit librum apertum, ut dixi §. in iij. q. prin. Sed si ego prouicerem, quia me prosequerentur inimici, ut possem leuius currere secus. Deserere autem proprie dicitur, qui a se abiicit diligentiam culturæ rei propriæ, ut puta si habeo vineam, & non facio ipsam sapare dicor deserere, & ex ista desertione resultat quod res publica illum fundum vel agrum tributarium pro quo debetur tributum, potest transferre in dominium alterius qui dicat se vellet colere illum fundum. ¶ Sed nunquid potest primus dominus desertor possit duci poenitentia, & recuperare fundum & colere? dicas quod sic infra biennium vel semestre tempus, secundum diuersitatem causarum. text. sunt singulares, quos valde no. Bart. in d. l. qui agros. & in l. locorum. C. de omni agro deser. lib. xi.

BARTHOLEMAEI
CAEPOLLAE VERONENSIS
IVR. VTR. DOCTOR.

TRACTATUS
DE CONTRACTIBVS
EMPTIONVM ET LOCATIONVM CVM
pacto de retrouendendo simulatis,

AD R. D. D. HERMOLAVM BARBARVM

sacri Pontificij civilisq; iuris Doctor.



a Pecuniam
mutuam.
Vtrū dare mu-
tuū petēti sit &
pcepto. Respō.
Em Sco. i 4. dif.
xv. q. habēs pe-
cunia sibi p ali
quo tpe mutū, &
mortali ter pec-
cat si eā nō mu-
tuat indigēti, &
petēti, qā facit
cōtra pceptum
naturæ & Chri-
sti, & sic probi-
bet vsura. & pri-
mo Moyſes in
Deut. c. 24. Nō
sueneraberis fra-
tri tuo ad vsurā
pecuniæ, nec fru-
ges nec aliā q̄li
betrē, sed alieno
fratri tuo absq;
vsura id qd̄ indi-
get, cōmoda bis
ut benedicat ti-
bi dñs Deus tu-
us in opere tuo.
b Contractus
fictici, & con-
tractus simula-
ris præsumitur
si venditor diu
post cōtractum
venditionis re-

OPTIMAM bonorum possessionem ma-
iores nostri Veronenses in fundis luella-
riis esse existimantes, facultates suas in eis sem-
per collocare consueverunt. Hi enim certissi-
mos redditus dominis omni tempore nullo cū
labore, nulla cum impensa reconditos reddunt.
Quod quidem etsi omnibus, in primis tamen
illis quibus nulla est agrorum cura, conuenit at-
que conducit. Sed cum omnes iam intellexe-
runt onus grauissimum emphyteoticum esse,
tum propter bella quæ diu nobis fuere, tum
propter grandines & alias tempestates, quæ plu-
ribus annis Veronenses contraxerunt, pauci
nunc admodum reperiuntur qui se iuri emphy-
teotico subicere velint, cum sapienter plus
dominis reddant quàm præceperint. Ex quo im-
præsentiarum nulli fere noui contractus em-
phyteotici celebrantur. Inoleuit autem in
hac vrbe nostra alius similis contrahendi mo-
dus, vendendi scilicet fundum, ipsumque po-
stea siue incontinenti ab eodem in perpetuum
conducendi, cum pacto de retrouendendo, &
ab his ut plurimum, qui neque vendere neque
conducere cupiunt, sed cogēte necessitate hoc
colore pecuniam mutuam a quærent. Vnde
cum his contrahentes sæpiſſime Evangeliorum
prædicatores publice detestantur, ac etiam nō-
nulli qui bonæ conscientię apud omnes existi-
mantur aliquē obligare sibi hoc pacto per hor-
rescunt. Plurimi autem hos contractus inire
non dubitant. Quia ex re illud euenit, ut quan-
doque ubi abstinentium non est, abstineant, &
ubi non est cauendum, inaniter caueant. Et li-
cet apud viros religiosissimos de hoc publice
prædicari consueuerit, nonnunquam tamen mi-
nus recte, nonnunquam minus perfecte id est
fieri solet, & si quandoque à viro doctissimo re-
cte ac perfectissime hoc munus absolutum fue-

rit, non tamen ab omnibus, & præsertim viris
indoctis intelliguntur, & si ab illis intelligun-
tur, id ex eorum memoria facillime delet obli-
uio. Quamobrem hunc libellum de his contra-
ctibus composui, singulos in eo casus qui eue-
nire consueverunt, distinguendo, & coniectu-
ras plurimas, ex quibus contractus ficticius, &
simulatus, & vsurarius præsumatur & intelli-
gatur, vndique tactis diligentius colligendo, ut
omnes percipere possint à quibus abstinentium
sit, & quos absque salutis incertu valeant cele-
brare: quem libellum antequam edere volue-
rim, tibi inferendum & ad te mittendum esse
putavi, ut sapientia & autoritate tua hac in re
mihi iudex existas. Es enim ciuitatis nostræ
sanctissimus præsul & antistes, & in omni iure
doctissimus. Nec unquam alteri edendum esse
censui, nisi prius per te visus & correctus aut
comprobatus extiterit.

S Y M M A R I V M.

- 1 Pacto de retrouendendo pignus contractum præsumitur.
- 2 Pactum de retrouendendo in contractu appositum de iure civili reprobatur non est.
- 3 Locatio & venditio iusto precio facta de iure civili & canonico, reprobata non est.
- 4 Ius naturale est quod in lege & Evangelio continetur, quo quisque iubetur alii facere quod sibi fieri vult.
- 5 Fraus & dolus cuiquam patrocinari non debent.
- 6 In incertis, non certis, locus est coniecturis.
- 7 Contractus an sit pignoratitius, simulatus, sine vsurariis, an vero illicitus, magna differentia est.
- 8 Contrahentibus se in precio decipere licet.

Expresse

- 9 *Expresse vel tacite quomodo in pacto de retrovendendo aliquid actum dicatur.*
- 10 *Actus presumptus potius quam tacitus per contrahentes inducitur.*
- 11 *Pactum de retrovendendo quomodo aliquid presumptus actus dicatur.*
- 12 *Pactum de retrovendendo quando aliquid dicatur factum incontinenti vel ex intervallo.*
- 13 *Iure diuino, seu conscientie foro nullus decipi debet seu ledi.*
- 14 *Contra factum simulatio testibus & instrumentis probari potest.*
- 15 *Pactum de retrovendendo simulatum presumitur quando contrahentes non habuerunt animum emendi vel uendendi.*
- 16 *Contrarium factum cum pacto de retrovendendo ubique praeestitum contractus nullus, semper usurarius presumitur.*
- 17 *Presumptionem contra iuris a iure introductam semper probatio in contrarium admittitur, nisi ius statuit quod non admittatur.*
- 18 *Pactum de retrovendendo dolosum praesumitur, quandoque in ipsa uenditione laeso interuenit.*
- 18 *Pactum de retrovendendo cum soli paruitate vel maioritate precii maxime iusti precii dimittitur non contingente, non facit praesumere contractum simulatum vel usurarium, nisi alia coniectura fuerint.*
- 20 *Lex vel canon ubique promittens super cento dispensando secundum aliquam rationem in foro iudiciali obtineat rationabiliter, secundum Theologos etiam in foro conscientie obtinere debet.*
- 21 *Ecclesia in suis contractibus fraudem aliquam adhibere non debet.*
- 22 *Contrahentibus de iure diuino non est licitum se decipere etiam citra dimidiam iusti precii.*
- 23 *Foro civili vel canonico cur contrahentibus se decipere licet.*
- 24 *Contrahens unus si alium non deceperit, quia qui libet scirebas & intelligebat ualorem rei uenditae. Item nullus eorum erat in contrahendi necessitate, & nihilominus res fuit uendita uel insolutum data, uel aliter plus uel minus iusto precio alienata, an in foro conscientie licitum sit.*
- 25 *Restituti an in foro conscientie quis tentatur, quando uendens uel alienans laesus est sagacissima persona.*
- 26 *Restituti quibus in casibus in foro conscientie quispiam teneatur.*
- 27 *Emptor secundum sanctum Thomam si multum in uetur ex re quam emit, & ille qui uendit non damnificatur ultra communem ualorem illius rei, eam utilitatem emptori uendere non debet.*
- 28 *Precium iustum in foro conscientie quod dicatur.*
- 29 *Lex ubi figit pedes suos, ultra transgredi non licet.*
- 30 *Res quod uendatur uel ualeat quantum uendi potest, quomodo intelligatur.*
- 31 *Res ubi quandoque que diuersis precii uendi potest, quae uia tutior eligenda sit.*
- 32 *Pactum de retrovendendo dolosum praesumitur, quando laeso esset in locutione, seu in factis quantitate.*
- 33 *Pensio iusta alienius rei quanam sit, & quando dicatur.*
- 34 *Domus in ciuitate Verone communiter in ratione triu pro centenario locatur, & quandoque uiliori precio, si ipsa domus preciose fuerint.*
- 35 *Linelli de assidu, quicquid ualeat aureus, siue eius affimatio crescat, siue decreascit, semper tantum in monetis solui debet.*
- 36 *Argumentum ab experientia sumere bonum est.*
- 37 *Pactum de retrovendendo quando in precii quantitate laeso contingit, praesumptio est, ipsum fore iniquum.*
- 38 *Perjury est quicquid foris accedit.*
- 39 *Contractus usurarius detegitur, si creditor ultra sortem aliquid recipiat.*
- 40 *Pactum de retrovendendo uenditione in secunda si plus exigat seu percipiat quae fuerit quod soluit in prima, non in pecunia, sed in alia re, iniuria & dolosum praesumit.*
- 41 *Pactum de retrovendendo praesumptio est contractum esse licitum quando contingit laeso in aliqua experientia quae ad ipsum emptorem, eundemque spectaret, et tamen ipse uelit, quod illa ad primam uenditionem, eundemque locatorem spectare debeat.*
- 42 *Creditor tenetur soluere tabellioni instrumentum crediti conficiendi.*
- 43 *Contractus dolosus esse praesumitur, quando res est pro parte uendita, & pro parte donata, & donationis causa non subest.*
- 44 *Donatio pura & simplex praeferat liberalitatem & munificentiam fieri debet.*
- 45 *Beneficentia in dubio non praesumuntur.*
- 46 *Contractus simulatur iuramento non ualidatur.*
- 47 *Pactum de retrovendendo quibus uerbis in instrumento appositis iniquum esse praesumatur.*
- 48 *Contractus iniquus esse praesumitur ex pactis uel clausulis insolutis in instrumento appositis.*
- 49 *Pactum de retrovendendo quod sit dolosum, maxima praesumptio est, quando emptor idemque locator uoluit contractum uenditionis non posse dissolui, nisi usque ad certum tempus.*
- 50 *Emptio & uenditio ad certum tempus fieri potest.*
- 51 *Pactum de retrovendendo dolosum esse praesumitur, quando in eo dictum fuerit, quod emptor teneatur retrouendere uenditori fundum uenditum, &c.*
- 52 *Pactum de retrovendendo malum esse, praesumptio est, quod si quis mihi fundum uendit, & ego si bi dictum fundum in perpetuum locauit, & simpliciter in instrumento esset appositum pactum de retrovendendo usque ad certum tempus.*
- 53 *Pactum de retrovendendo usque ad certum tempus copulatum uel in perpetuum de iure civili licitum est.*
- 54 *Damnum nemo facere dicitur, nisi cum id facit quod ius facere non habet.*
- 55 *Praesumitur in dubio quis uelle quod sibi fauorabilis est.*
- 56 *Pactum de retrovendendo facere ad tempus completum in foro conscientie iustus est quam in perpetuum.*
- 57 *Temporum taxationibus nulla ratio reddi potest,*

petitur posside
re. uel. Contrah
um 2. uel. cōs.
12. i. incip. sup.
Et ad proban
dum simulatio
nem cōtrahētes
quid requirāt,
& an species si
mulationis de
beant ex pūni
& quot sint spe
cies simulationis: unde Alexā.
in uo. cōs. 112.
in j. & ij. colū.

- nisi quid ita legislatori placuerit.
- 58 Pactum de retrovendendo esse malum, presumptum est, quando ab ipso initio partes egerunt, quod quando cumque venditor restituet pecuniam per cepiam, emptor etiam rem suam restituere teneatur.
- 59 Mens nel inum proprie loquendo dicitur, quod ne dici potest.
- 60 Pactum de retrovendendo simulatum, vel usurarium esse presumitur, quando pacta in contrahentibus apposta claudicant, ut puta quia omnia in creditoris et non debitoris favorem apposta fuissent.
- 61 Pactum de retrovendendo simulatum esse presumitur ex parte venditoris propter ipsam rem venditam.
- 62 Pactum de retrovendendo malum esse presumitur ex persona ipsius venditoris, scilicet propter precium.
- 63 Pactum de retrovendendo fictitium esse presumitur ex paritate precij ex persona emptoris.
- 64 Pactum de retrovendendo presumitur esse simulatum ex parte ipsius emptoris propter rem emptam quam non curavit velle vendere, nec de ea informationem suscipere, et alia quae sequuntur.
- 65 Pactum de retrovendendo presumitur esse usurarium ex persona emptoris, scilicet quod emere voluerit, quando ipse propria pradia venderet, et huiusmodi contractus faceret.
- 66 Pactum de retrovendendo fictitium esse presumitur quando contractus venditionis et locationis eodem pacto et c. clam et occulte celebrati sunt.
- 67 Beneficium ecclesiasticum qui occulte confert, praesumitur contra eum.
- 68 Pactum de retrovendendo usurarium esse presumitur, quando in loco, ubi contractus celebratus est consueverunt similia facere exerceri.
- 69 Usurarius presumitur, si quisquam moretur in loco ubi iura exerceri consueverunt.
- 70 Pactum de retrovendendo iniquum esse presumitur, si celebratum fuerit inter emptorem et venditorem, qui consuevi faciunt similes contractus facere.
- 71 Consuevus esse quisquam dicitur aliquid facere, quando bis vel ter idem fecerit.
- 72 Qualitas facti ex facientis persona presumitur.
- 73 Pactum de retrovendendo usurarium esse presumitur, quando contrahens iuras exercere solitus fuerit.
- 74 Usurarius cum sint pessimum genus hominum, de facili contra ipsos presumitur.
- 75 Malitius hominum indulgendum non est.
- 76 Pactum de retrovendendo illicitum esse presumitur, quando venditor rei vendita in possessione remansit.
- 77 Presumitur neminem suum iactare velle.
- 78 Presumptio simulationis per precariam possessionem excluditur.
- 79 Pactum de retrovendendo iniquum esse presumitur, quando venditio per modicum tempus duravit.
- 80 Pactum de retrovendendo fraudulentum esse pra-

- sumitur, quando receditur a contractu emptio-
nis seu venditionis per restitutionem instrumen-
torum interpositum.
- 81 Donentur, aut legentur, aut vendantur si uni instru-
menta emptio-nis alicuius rei, ipsa rei vendi, do-
nari, vel legari videtur.
- 82 Naturale nihil tam est quam eo genere unum quod
que dissolui, quo ligatum est.
- 83 Contractum simulatum, fictitium, vel usurarium
esse quia praesumant remissive.
- 84 Instrumento venditionis et conditionis cum pacto
de retrovendendo, si haec clausula apposta esset,
videlicet quod ipsa partes renunciant seu renun-
ciauerunt exceptioni simulationis et apparentiae
contractus et c. quid iuris.
- 85 Contractus in dubio an usurarius cenferi debeat.
- 86 Probatio dilucida et legitima quae sit, et quae sint
praesumptiones, indicia, et probabiles conclusiones.
- 87 Conclusura vere probabiles quae sint.
- 88 Proxena seu mediator an testis esse possit.
- 89 Instrumentum qui dicit fuisse et esse simulatum,
seu fictum, simulationis seu fictionis causam ostē-
dere debet.
- 90 Exceptio generalis incerto et obscura non prodest
nisi declaretur.
- 91 Malo abstinere non sufficit, nisi quod bonum est,
fiat.
- 92 Subueniri quando uni non potest, nisi alter lada-
tur, satius est neutrum iuvare, quam alterum
gravare.
- 93 Homines quicquid agant, sola intentio iudicat
omnes.
- 94 Quingue pro centenario an esse debeat, habito re-
spectu ad pecuniam per emptorem solutam, an
ad valorem rei, vel eius fructum.
- 95 Fundum in emendo licet deceptus fuerim, alij lo-
cando vel vendendo eundem fundum, decipere
non possum.
- 96 Locatio simplex quando ad certum tempus facta
fuerit, habetur respectus in fructu ad valorem rei
vendita et locata, et eius fructum.
- 97 Consuetudo quandoque in delictis accusat.
- 98 Connexorum et dependentium idem est iudicium.
- 99 Cessio propter modicum precium simulata praesu-
mitur.
- 100 Contractum simulatum, pignoratitium, seu usura-
rium, ad praesumendum duo potissimum requi-
runtur, scilicet pactum de retrovendendo, et pre-
cij paritas.
- 101 Contractus an generatitius praesumatur, si qui-
piam receperit mutuo pecuniae quantitatē, puta
centum, et pro illis fecerit venditionem Titio
de pradio maioris ducentorum, et per aliud in-
strumentum, postea Titius promiserit sibi retro
vendere, solutus sibi centum.
- 102 Ratione quo quis magis utitur, eo maioris auctori-
tatis eius verba videntur.
- 103 Instrumento in dubio standum est, nec simulatus
praesumitur.
- 104 Contractus simulatus et in fraudem usurarum
celebratus de iure Canonico ex duobus praesu-
mitur.

- 105 *Pañum de retrouendendo, precij paritas, consue-
tudo seruarii contractuum seruarium pre-
sumere facit.*
- 106 *Diff. o Maxime, quandoque abundat.*
- 107 *Leis pretrari in re dubia in meliorem partem
semper debemus.*
- 108 *Regala, quod si eam non prosunt singula, mul-
ta tamen, ita contra qua non nocent singula,
multa nocent.*
- 109 *Contractus simulatus ad hoc ut presumatur, quo-
modo precij paritas, seu deceptio in precij pre-
sumatur.*
- 110 *Societatis partes in dubio aequales esse debent.*
- 111 *Legis saltem in tertia parte, & non in sexta inter-
nuire debet, ad hoc ut reductio ad boni viri arbi-
trium putetur.*
- 112 *Laus dicitur canonice tunc esse dicitur, quando
laudum situm presens est.*
- 113 *Quantitas magna & parua causa & personarum
respectu esse dicitur.*
- 114 *Iudex in potestate de retrouendendo, et in quocunque
alio contractu, quod sita ualeat, iniqui, & iura
iniquitatis arbitrarie debet.*
- 115 *Contractus quando non interuenit dolus, fraud, uel
simulatio, nec aliqua laesio, uel deceptio in precio
venditionis, locationis, uel pacti de retrouenden-
do, sed sunt aliae praesumptiones uel coniecturae
doli, fraudis, uel simulationis, quid iuris.*
- 116 *Conscientia omnipotentis Deo occultari non po-
test.*
- 117 *Contractibus cum pacto de retrouendendo abstin-
eat, qui sine conscientie scrupulo uiuere possunt.*
- 118 *Anim & iustitiam in his que respiciunt, ad emen-
dos graues conscientie remorsus, pari semper se-
curior tenenda est.*
- 119 *Ecclesia quandoque propter scandalum crimen tol-
erat.*
- 120 *Ecclesia quandoque crimen tolerat propter mul-
titudinem peccantium.*

CIVIS quidam Veronensis fundum emit
centum aureis, deinde ipsum venditori lo-
cauit iure luicelli, viginti quinque libris dena-
riorum Veronensium, fecitque eundem vendito-
ri pactum de retrouendendo. Ex quo dubi-
tari consuevit apud fratres religiosos &
catholicos viros, & praesertim in ciuitate Vero-
nae, ubi passim huiusmodi contractus cele-
brari consueuerunt, si dictus contractus vendi-
tionis & locationis cum pacto de retrouenden-
do sit licitus. In qua quidem materia multae,
variae ac diuersae sententiae reperiuntur. Quidam
enim dixerunt dictum contractum esse illicitum,
simulatum & usurarium, quia nuncquā
ille qui emit & incōmēti locat cum pacto de
retrouendendo non habet, nec habere videtur
abintinui emendi, sed solum percipiendi fructus
sive redditus pecunie suae centum aureorum,
videlicet xxv. libras singulis annis, nec etiam
venditor habuit animum vendendi, sed potius
fundū suū pignori, ex quo simpliciter & ab-

solute vendere noluit, sed solummodo cum pa-
cto & conditione, quod sibi locetur cum certa
pensione & cum pacto de retrouendendo. Ex
pacto enim de retrouendendo praesumitur pi-
gnus contractum, ut dicit Bar. per illum tex. in
l. creditor §. fin. qui incipit, post diuisionem. ff.
qui pot. in pig. hab. & tenet Bal. in l. creditoris.
ad finem. C. de pigno. Et ideo isti dicunt, quod
iste contractus non modo est illicitus, quia cen-
setur simulatus, sed etiam est usurarius. Nam
quando venditor alienat & remanet in posses-
sione, etiam si constituat se emptoris nomine
possidere, est praesumptio fraudis. Et quod
venditio fuerit simulata, nisi interuenit tradi-
tio corporalis, ut not. Bar. in l. post contractum.
in tertia columna. in princip. ff. de donatio &
in l. sicut §. superuacuum. ff. quibus modis pi-
gno. vel hypothe. soluitur. de quo videatur
quod dicam in tertio casu principali. xxv. praes-
umptione. sic licet instrumentum sonet de ven-
ditione, tamen vere contrahentes voluerunt
quod esset pignus, ut ibi. & probatur in ca. illo
vos. extra de pignori. & in c. ad nostram. extra
de emptione & venditione. & per ea quae habentur
in l. emptione. C. plus valere quod agitur,
quam quod simulat. concipi. Et maxime haec
opinio videtur vera, quia dicit Ioan. Andr. post
Hostien. in d. c. ad nostram in nouella experien-
tia docuit, quod usurarii dimissis contractibus
mutui, inchoauerunt facere huiusmodi contra-
ctus, videlicet contractum conditionalem cum
pacto de retrouendendo rem, & postea ne for-
ma contractus ex vi illius pacti indicaret illum
usurarium, ceperunt facere bina instrumenta,
primum purum emptionis, secundum promissi-
onis de retrouendendo. Hodie vero decet
debitorem pecunia indigentem confidere de
usurario, sicut sacrista faciendo sibi purum in-
strumentum venditionis, nec vult in eodem in-
strumento, vel alio facere pactum de retrouen-
dendo, ne propter hoc praesumatur contractus
usurarius. Sed certe hodie faciunt duo vel
tria instrumenta, primum venditionis purae, se-
cundum locationis luellariae, quia emptor lo-
cat rem emptori venditori. Tertio quoque loque,
scilicet pactum de retrouendendo. Alii dicunt
quod dictus contractus de retrouendendo est li-
citus de iure civili & canonico, & etiam in foro
conscientiae & sic de iure diuino, si qui de iure
civili pactum de retrouendendo apposuit in
contractu. non est reprobatum, ut est casus
in l. secunda. C. de pactis inter emptorem & ven-
ditorem. & ibi not. per Doctores. & not. Angel. in
l. ad officium. in fine. C. de iur. iudi. nec de
iure canonico ut probatur in d. ca. illos vos. de
pignori. & c. ad nostram de emptio. & vendit.
& dicam in xij. praesumptione. Neque etiam de
iure diuino pactum de retrouendendo videtur
esse reprobatum probatur Levitici xx. quae
ca. ubi dicitur, si a tenuis frater tuus ven-
diderit possessionem tuam, & voluerit, pro-
pinquus eius potest redimere quod ille vendi-
derat. Similem non habuit proximum, &

a De retrouendendo.

Et pactum de retrouendendo, an inducat praesumptionem usurarii contra non solum fecerari, vide Cor. j. vol. consil. ccxxiiij. inci. quanta. & consil. ccxli. & cor. f. 347. incipi. visa. Et pactum de retrouendendo infra certum tempus casu quo emptor velit p seipso, an & quando, procedat ut promittens compelli possit. vide consil. ccxliij.

b Fraudis.

Esaias propheta capit. xxxij. fraudulenti vasa pessima sunt.

c Usurarius.

Contractus qui celebratur i fraudem usurarium, vide text. in l. j. cū gl. C. de his qui. ad prin. vo. ca. lix. & Bal. in l. i. l. i. in si. ver. extra gl. hic posita. C. de la. la. eccles. ubi allegat d. l. j.

ipſe precium ad redimendum potuerit inuenire, computabuntur fructus ex eo tempore quo vendidit, & quod reliquum eſt, reddet emptori, ſicque recipiet poſſeſſionem ſuam. Et hoc maxime verum eſt quando deceptio ſive laſio non eſt in ipſa venditione, nec in locatione, neque in pacto de retrouendendo. ¶ Nam de iure ciuili & canonico venditio & locatio iuſto precio facta non eſt reprobata, & probatur in toto titulo ff. & C. de cond. venditione & locatio. & inſtitu. eodem & extra eodem de emptio ne & venditio. & de locatio. cum ſimilibus. & pactum de retrouendendo factum dammodo non ſit ſimulatum, & precium iuſtum, non videtur eſſe reprobatum, ab aliquo iure, etiam ſi ſit conuentum cum venditione & locatione eiuſdem rei præcedente, ut eſt caſus in l. fundū. ff. de contrahen. emptio. Imo videtur eſſe quædam gratia & liberalitas, quia eſt liberatio a iure liuelli, cum tendat dictum pactum ad liberandum venditorem, eundemque conductorem a iure liuelli, qui de ſui natura eſt perpetuus, vt eſt caſus notabilis in c. j. §. j. ibi, ex natura perpetui liuelli, in titu. de alien. feu. & ibi not. per Doct. in vſib. feu. Cum ergo dictum pactum non tendat ad necem venditoris, ſed eius gratiam & vtilitatem, videtur quod ſit permiſſum etiā in foro conſcientiæ, cum illud idem vellet ſibi fieri emptori, idem ipſe locator, ſi eſſet venditor & conductor. argum. c. i. prima diſtinctio ubi tex. ſic dicit, ¶ Ius naturale eſt, quod in lege & Euangelio continetur, quo quilibet iubetur alii facere, quod ſibi vult fieri, & prohibetur alii inferre, quod ſibi nolle fieri unde Chriſtus in Euangelio, Omnia quæcunque vultis ut faciant vobis homines, & vos eadem facite illis. hæc enim eſt Lex & Prophetæ. Et hæc opinio videtur etiam fundari & inueniri ex communi opinione & obſeruantia ciuitatis Veronæ. Nam quotidie celebrantur Veronæ huiusmodi contractus, & reputantur liciti. Ergo videtur quod non poſſunt dici illiciti & vitiati, ut probatur in l. quis ſit fugitiuus §. apud Labencum. ibi, quia id facit quod et publice facere licere arbitrat. ff. de adul. edit. & ibi Bart. dicit per illum tex. quod ſi quis facit aliquem actum vel contractum qui exiſtimetur communiter licitus. Contrarium tamen eſt in veritate, quia ſapit vſurariam prauitatem, ex hoc non dicitur vſurarius. & ibi hoc idem dixi, addendo quod hoc eſt multum not. pro mercatoribus aliis qui quotidie faciunt multos contractus vſurarios in veritate, & communiter tenetur in illo loco quod non ſit uſura, quod tales non ſunt vſurarii, & non forte peccant, niſi eſſent in ignorantia ſupina, & non curarent, nec valent informationem habere. argum. l. nec ſupina. ff. de iuris & facti ignorant. & argum. eorum que not. Bartol. in l. bonorum. ff. de bonor. poſſeſſio. & in l. penul. ff. de adulte. ad quod videatur quod dicam in v. caſu principali. verſic. niſi dicamus quod conſuetudo nec tex. in d. c. ad noſtram. extra de empr. & vendit. vbi ponitur pa-

a Supina. Ignorantia non excuſat eum quod dabat operam rei illicitæ. Bar. no. in l. eum qui. §. pen. ff. de iniur. Item nec quæ non poteſt allegari. Alex. in l. fin. de decre. ab ordi. fac.
b Dolum. Dolus in alienatione rei cauſa mutandi iudicii probatur eo ipſo, quod alienauit ſub pacto de re ſibi retro reſtituenda, vel quādo accipit præſentem vel alienam ſecundum Bar. in litem ſi res. §. idem que fieri. ff. de alien. iudic. mu. cauſa fac. Et dolus conſiſtit in animi qualitate, non in precio. l. doli. & ibi Bal. C. de reſcin. vendi.
c Dolus. Dolus ex cōiecturis probatur. gl. in c. ſi. de renun. in v. l. quoriet §. qui dolo de proba. l. doli C. de dolo. Pau. de Caſtr. confi. lxxx. & Barr. in l. ſi. C. de proba. vbi dicit verū ſi ſunt coniecturæ indubitate, ita quod animū in dictis reddat certum. vide Spec. de expen. §. fin. veru. autem.

ctum de retrouendendo quan locunque contra dicere videtur: quia ibi non videtur reprobari contractus ex eo quod eſſet appoſitum pactum de retrouendendo quādoque: ſed quia ipſe emptor fuit in dolo, quia venditor ibi volebat recipere pecuniam mutuo, & non vendere, vt patet ibi in prin. dum dicit, Cum B. laicus ab M. mutuo recipere voluiſſet, & emptor ne videtur vſurarius, & ſic ne poſſet poſtea conueniri tanquam vſurarius, voluit quod dictus B. venderet ſibi domos & oliuas: & ſic cum in veritate fieret mutuum, voluit quod inſt. rumetum fieret de venditione: & ſic propter dolum emptoris eiſdem locatoris reprobari ibi contractus, & non propter pactum de retrouendendo: probatur in textu ibi, igitur ¶ fraus & dolus c. cuiquam patrocinarum non debent &c. De quo tamen eſt aliter dicendum, vt dicitur plene in quinto caſu principali. & licet ex pacto de retrouendendo rei, ipſa res intelligitur obligata, ut dixi ſuprà, non tamen propter hoc præſumitur contractus ſimulatus, vt ſtatim dicam: nec etiam obſtare videtur, quod dixi ſecundum Bart. quod contractus præſumatur ſimulatus, quando venditor remanet in poſſeſſione: quia illud non proceſſit quā venditor reſponderet emptori de fructibus hoc enim facit cellare præſumptionem fraudis. argum. l. litibus. C. de agri. & cenſ. libr. xi. ut dicit Bald. in dict. l. poſt contractum. in prin. ij. colum. ff. de dona. & in d. l. ſicut §. ſuperuacuum. ff. quibus mod. pign. vel hypo. ſol. Item non procedit quo ad ipſum venditorem dicentem contractum fuiſſe ſimulatum: quia non ſufficit ut ex hoc ſolo poſſit venire contra factum ſuum, ut de ſeruo pign. da. mal. ſi creditoribus, ſed quo ad certum creditorem dicentem contractum fuiſſe ſimulatum, vt ſi contractus præiudicat, bene procederet, ſecundum Bar. in d. l. poſt contractum. in iij. præſu. i. p. one, in ſi. in d. §. ſuperuacuum. in ſi. & ſequitur Bal. in l. emptione. in fine, verſic. qualiter probetur. C. plus valere quod agitur. & Franciſcus Zabarella in c. illo vos. in ſecundo notabili. extra de pign. ribus. Alii vero aliter dixerunt, prout ex iſta dicen ſis apparebit, quæ breuitatis cauſa hic omittuntur.

EGO Bartholemeus Capolla Veronenſis, iuris vtriuſque doctor minimus & aduocatus conſultorialis, ſic nunc dicerem diſtinguendo ſex caſus principales, ſalua tamen meliori deliberatione cum ſilibet alterius, & maxime theologiis, & ſanctæ matris eccleſiæ: cuius opinioni & deciſioni ſemper adhareo, & nunc me ſubmitto. Quandoque contractus dicitur locationis & pacti de retrouendendo fuit celebratus ex interuallo poſt contractum venditionis, & nihil fuit actum expreſſe vel tacite ipſius venditoris tempore, ne ante dictos contractus de celebrando dicto contractu locationis & pacti de retrouendendo. Quandoque fuit actum inter contrahentes expreſſe vel tacite tempore venditionis, vel ante de locando dictam rem venditam.

dictam ei de uenditori cum pacto de retrouuendo ad tempore dictae uenditionis fuit celebratus contractus locationis & pacti de retrouuendo, & in dicto contractu uenditionis & locationis & pacti de retrouuendo non interuenit uere, fidei, uel praesumptiue fraus, dolus, simulatio, uel aliqua lesio seu deceptio in uenditione, locatione, uel pacto de retrouuendo, nec in aliquo alio. Quandoque in dicto contractu interuenit fraus, uel dolus, uel simulatio uere uel fidei uel praesumptiue, & est deceptio siue lesio in uenditione, locatione, & in pacto de retrouuendo. Quandoque in dicto contractu interuenit fraus, uel dolus, uel simulatio ex parte utriusque contractantis, uel unius tantum: sed nulla interuenit lesio in precio uenditionis, locationis, & pacti de retrouuendo. Quandoque dubitatur an in dicto contractu dolus, uel fraus uel simulatio interuenit: & interuenit lesio in locatione & pacto de retrouuendo in aliquo aut aliquibus ex ipsis. Quandoque non interuenit dolus, fraus, simulatio, nec aliqua lesio in precio uenditionis, sed in alijs, uel adiuuat aliae praesumptiones doli, fraudis, uel simulationis.

Primo casu quando contractus locationis & pacti de retrouuendo fuit celebratus ex interuillo post contractum uenditionis, & nihil fuit actum expresse uel tacite ipsius uenditionis tempore, nec ante interdictos contractantes de dicto contractu locationis & pacti de retrouuendo & siue dubio hoc casu contractus locationis & pacti de retrouuendo est licitus: nec potest dici quod sit simulatus uel usurarius, imo licitus, & quod potius continet mercedem gratiam & liberalitatem ex parte locatoris pro dictum pactum de retrouuendo. Idem est dicendum multo magis, si habeo fundum quem emi, uel alter acquisiui a Titio, & postea ipsum locaui Sempronio, etique feci pactum de retrouuendo. Non hoc casu nulli dubium est, quod licitum: quia non reperitur hoc prohibitum in iure civili aut canonico aut theologico. potius dici possit, quod fiat gratia ipsi conductori per ipsum locatorem per pactum de uendendo, maxime cum non possit dici quod fuerit pignus uel contractus simulatus ex quo res locata non fuit ipsius conductoris, sed ipsius locanti tantum: & iustum precium locationis & pacti de uendendo interuenit. Si autem fuisset actum de retrouuendo tempore uenditionis expresse uel tacite, uel praesumptiue, quod quod sit, dicitur in sequenti casu principalitern quid iuris sit, dic ut ibi dicam. Et in tertio casu principali in x. praesumptione. Sed si interuenisset praecium iustum respectu locationis uel pacti de retrouuendo uel uenditionis tantum, uel in omnibus praedictis, quod quod sit, dicitur in tertio casu principali in secunda, tertia, & quarta praesumptione. & tunc si praecium fuit iustum respectu unius, contractus tantum

& siue dubio non erit, nec esse poterit contractus usurarius: sed si fuisset lesio in tribus praedictis contractibus uel duobus ex eis, & idem etiam est dicendum. Ex quo in ueritate percipio fructus uel redditus rei meae locatae, nec aliquid pignus uere uel praesumptiue interuenit & hoc si emptor habuit animum emendi, & uenditor uendendi, quod sic dicitur, ut dicam in prima praesumptione in principio. I quia in incertis non certis locus est coniecturae. I. c. omnis. §. quod ita. ff. de uerborum obli. l. i. secus. Ad quod adde quod dicam in quarto casu principali. Poterit tamen dici dictus contractus illicitus: quia si fuit iniustum praecium in uend. & pacto de retrouuendo uel a uel extra dimidia iusti praecij: tunc in eo quo plus iusto contra praecio res erit empti, locata, uel promissa de uendendo, tenebitur adens supplere iustum praecium, uel restituere illud plus quod perceperit de ficto uel uenditione, seu retrouuendo, & tenebitur etiam reddere uere fictum futurum & praecium uenditionis seu retrouuenditionis ad iustum praecium in foro conscientiae, uel rescindere dictum contractum in electione ipsius lesentis etiam de iure civili, quod ut dixi, est deceptio ultra uel extra dimidiam iusti praecij, per l. a. cum ibi not. C. de rescin. uend. Et etiam de iure cano ut est casus in c. cu dilecti ibi, quia uero in arbitrio emptoris est. & in c. cu causam. ibi, aut suppleatur extra de empt. & uend. quod quidem procedit etiam si esset lesio in simplici locatione tantum: siue fuerit locatio ad tempus siue luellaria in perpetuum, quia beneficium d. l. 2. C. de rescin. uend. non solum habet locum in uenditione seu emptione, sed etiam in locatione & conductione simplici ut probatur in l. si in precio. §. quemadmodum. ff. loca. & in l. j. §. si quis in fraude. ff. si quid in frau. pa. & ita tenet glossa in l. si olei. C. loca. & glossa in l. in uenditione. §. j. in l. si minoris. ff. de bo. auto. udi. pos. & glossa in l. si ea capacione. C. de usur. & Specu. in ti. de empt. & uend. §. ergo nunc dicendum restat. de rescin. uend. uer. sed nunquid praedicta lex. Et ita tenet Cy in l. legem in prin. C. loca. & in d. c. quemadmodum. Bal. in c. cum causam. el. 2. ad finem. extra de testi. & Ange. in l. maioribus. C. communia utriusque, iudi. & Ant. de But. in c. cum dilecti. de emp. & uend. & ita tenent Doc. in d. l. 2. C. de rescin. uendi. Item habet locum beneficium d. l. 2. etiam in locatione perpetua luellaria seu emphyteotica: ut probatur in d. c. ad nostram, extra de rebus eccle. non alie arguendo ibi de feu. ad emphyteosim. Et ita tenet Specu. in ti. de locato. §. nunc aliqua. uerbi. non aglimo. & Bal. in d. l. 2. uerbi. est dubium de contractu emptionis. Et Lud. de Ro. in l. si quis cum aliter in 8. colu. in pr. ff. de uerbo. obli. Et Ioan. e. lmo. in c. cum causam. circa finem. extra de emo. & uendi. & do. Bar. Saly. idem tenet in quodam suo consil. quod incipit super puncto quo quaeritur an ecclesia. qui mouetur in primis per glossa. l. excepto. C. loca. in uer. fructus. quae dicit quod idem iudicatur de contractu simili locationis, quod de ipsa locatione. & per glossa in l. si olei. quae uult

X 4 quod

a Fraus.

Fraus p. sumit ex actu celeritate, & ex nimia liberalitate Bal. in l. ea quae 15. col. de fidei. c. l. l. e. sumit cu costet de dano, & non aliter. Bald. in l. si tutor. C. de interdic. ma. inter. tu. & pu. Item sumitur ex nimis caute. Bal. in l. et. 3. col. C. de execu. rei iudi. & not. in l. 6. ff. de cod. instir. & in l. j. C. de iur. l. e. praesumitur ex qualitate personae, ut si est solus fuerat, secundum Bald. cum in l. cum alias 4. op. pos. C. de usu.

a Contractus in nominato. Contractus in nominatus quas actiones pariat, vide in Spec. de act. seu peti. §. sequitur uidere. uer. sed & ubi. & ff. de prescri. ver. per totum.

b Simulatus. Contractus simulatus quōd p beē, vide Paul. de Cast. consil. 80. & con. 113. & consil. 26. & se. Bar. in l. pa. Ray. nouissima. circa medium. C. de pac. Contractus presumitur usurarius. & simulatus, quando uenditio modo durauit. Bar. in consil. Pet. Nic. & Pau. de Cast. consil. 325. inc. in causa mora & c. ver. his prēmmissis & c.

quod beneficium d. l. 2. habeat locum etiam in contractu innominato. **a.** & idem. si quod habet locum in emphy. seu liuello. d. l. 2. enet. Ant. de Bu. in d. c. cum dilecti. de emp. & vendit. Si habeatur respectus ad valorem iuris emphyteotici. Et sic attendatur deceptio in spe dō valore cōmuni iuris emphyteotici: de quo dicā in tertia p̄sumptione. & ita intelligantur p̄dicti dōctores: secus si haberetur respectus, & at tenderetur deceptio ad verum valorem rei: de quo dicam plene in secunda p̄sumptione, uer. sic. uerum quia dictum est. Nā tunc non haberet locū beneficium d. l. 2. C. de rescind. vend. Et isto modo potest saluari Spec. qui contrariū uidetur dixisse in t. de emp. & ven. §. nunc restat. uer. quid de concessione in emphyteosim. ubi dixit, q. d. l. 2. nō habet locū in dicto contractu emphyteotico. & istud teneo quod dixi secundū dō. Auto. Sed si non esset lēsis citra vel ultra dimidiū iusti p̄cij, sed in minori quantitate, tunc quid iuris sit dīc ut infra dicam in p̄xima distinctione, & plene in secunda p̄sumptione tertiū casus princip. ¶ Et est maxima differentia an contractus sit pignoratius, simulatus **b.** siue usurarius, an illicitus: quia quando est usurarius, pignoratius, vel simulatus, quicquid percipitur de fructu, redditu, vel fructibus, debet in sortem, id est in debito principali computari: ut probatur in c. illo uos. extra de pign. & in c. ad nostrā. de emp. & vend. & in t. extra de iur. & maxime in c. j. & 2. & c. conquestus, & c. cū cōtra. extra de pig. & in l. j. 2. C. de pig. a. d. cum si & not. g. o. in c. ex literis. in verbo forte amplius, extra de iur. cia. Intantum quod extenuatur debitum fortis per solutionē fructus, vel redditus, vel perceptionem fructuum ipso iure: ut est casus in l. j. C. de distr. pig. & hoc tenet glo. in dicto ca. ex literis. & in verbo forte & amplius. de iure iur. Sed quando contractus est solummodo illicitus, & non usurarius uel pignoratius aut simulatus, tunc illud tantum, quod recipitur ultra iustum precium, est restituendum & contractus reducendus vel rescindendus: ut d. l. 2. cum ibi not. C. de rescind. vend. & no. glo. si in uerbo, de ceptione. circa principium. & in c. cū dilecti. de emptione & uendit. & in c. per tuas. in uerbo, interest enim. de donatione. extra. Circa hoc autem sic concludas. Aliquando contractus est simulatus siue usurarius. Aliquando est tantummodo illicitus, id est iure nō probatus. nam huiusmodi simulatio est a iure improbatā in notatis in toto titu. C. plus ualere quod agitur & in d. c. ad nostrā. & in d. c. illo uos. cum similibus. Item usura est illicita, seu reprobata utriusque Testamenti pagina: ut est tex. in c. quia in omnibus & c. super eo. extra de usuris. & etiam de iure civili hodie, quia leges non dedignantur sacros canones imitari: ut est tex. in auren. de ecclē. titu. & ibi glo. col. 1. o. & no. glo. in l. cum allegas. & in auren. ad hoc. C. de uisuris. & in l. j. C. de summa tri. & ibi per Doc. & hoc casu quando contractus est simulatus uel usurarius, potest rescindi uel annullari

nullari cū dīstione quam posui infra in quarto casu principali, ad finem & fructus percepti cōputari debent in sorte, ut supra dixi. Si uero cōtractus est tantummodo illicitus, & non simulatus, uel usurarius, quod est quando contrahentes habuerunt animum uere & simpliciter contrahendi, sed deceptio siue lēsis interueniunt in precio: & tunc si lēsis est in dimidia iusti p̄cij ultra uel citra, contractus poterit rescindi, uel debeat suppleri iustum precium de iure civili & canonico secundum beneficium d. l. 2. & d. c. cum dilecti. & c. cum causam. Et multo magis reprobatus est iste contractus in foro conscientie, in quo non est licitum contrahentibus se decipere etiam in precio, ut dicā plene in secunda p̄sumptione: nec fructus uel redditus per emptorē medio tēpore percepti in hoc casu in sortem computantur, nec sunt restituendi de iure civili uel canonico: quia hoc non me mini me legisse iure cautum. Immo, d. l. 2. uidetur probare contrariū, ex quo solum prouidit, q. sit in electione lādēntis uel rescindere cōtractū, uel supplere iustum precium, & cum tenuerit ipso iure uenditio, & sic emptor percepit fructus rei sue, eos restituere non tenetur. & facit ad hoc quod no. Bal. in c. j. in tit. de feudo dato inuicem le. cōmil. in visib. feud. & quod no. Ant. de Bu. in c. ad nostrā. circa mediū. ibi, sed ueniente tempore. de emp. & ven. in foro autē animarū & sic diuino, bene credo quod emptor teneatur restituere fructus siue redditus, uel in sortem computari pro eo minori precio, quo res fuerit uendita uel distracta. Sed si lēsis non est in dimidia iusti p̄cij, tunc talis cōtractus est licitus de iure civili uel canonico, per d. l. 2. C. de rescind. vend. & per dictū c. cum dilecti. & c. cū causam. de emptio & uenditio. & hoc tantū intelligitur, quod dicitur: quod licitum est cōtrahentibus se in precio decipere: ut in causis §. penul. ff. de mino. & in l. item si in precio. §. quemadmodum. ff. locati. & sic peti non poterit, quod rescindatur dictus contractus, aut q. sibi suppleatur iustum precium uel quod fructus restituantur, aut computentur in sortem. Item nec in foro conscientie iste contractus erit rescindendus. Credo tamen quod lētebitur lādēntis supplere iustum precium, & fructus restituere pro eo pluri, uel minori, quo res est uendita uel distracta: ex quo in foro conscientie, ut dixi, non est licitum contrahentibus se decipere in precio circa dimidiū iusti p̄cij. & ut no. Ant. de Bu. in c. in ciuitate. extra de uisuris & in c. quia plerique in fine ante penul. col. de immu. ecclē. Et dicam plenius in secunda p̄sumptione tertiū casus principalis. uer. de iure autem diuino, & c.

S E C U N D O casu principali quando fuit actum inter contrahentes expresse uel tacite uel p̄sumptiue tempore uenditionis. uel ante, de locando dictam rem uenditam, & de faciendo pactum de retrouendendo, uel tempore dictæ uenditionis, fuit celebratus contractus

tractus locationis & pacti de retrouendendo lo, & in dicto pacto locationis, uenditionis, & pacti de retrouendendo, non interuenit fraus vel simulatio, uel aliqua lesio seu deceptio in aliquo. Et tunc etiam hoc casu omnes dicti contractus sunt liciti, etiam in foro conscientie, nec pactum de retrouendendo contrauenit cu uenditione & locatione eiusdem rei, reddit contractum usurarium uel illicitum nisi nulla fraus, dolus, uel simulatio, aut lesio, siue deceptio interuenierit: ut probatur in l. 2. C. de pactis. inter empte & uend. & est casus no. in l. qui fundum ff. de contrahend. empti. Et ita tenet Albericus de R. in d. l. 2. qui dicit, quod ita de facto obici nunt dictam inuestituram sine locatione ualere & hoc no. & tenet glo. in terminis, in c. conque stus. extra de usuris. in gloss. magna, circa finem. ibi, non est tamen usura, ut si uendo tibi fundum. Nec obstat text. in d. c. ad nostra. quia ibi propter pactum de retrouendendo tantum non reprobat contractus, sed propter fraudem & dolum emptoris, ut dixi supra circa principium, quod tamen intellige secundum ea que dicam in sequenti casu principali. ¶ Quando autem dicatur seu intelligatur actum expresse, vel tacite, uel presumptiue tempore uenditionis, uel ante de pacto de retrouendendo, dic quod expresse dicitur actum, quando lo probari potest manifeste, quod ita dixerit, & expresse voluerit uenditor uel emptor. Tacite quando inter emptorem & uenditorem factum de dicto pacto de retrouendendo, & non coram testibus: quia forte si dixit emptor consiliis tibi se, & quoniam faciam ex interuallo pactum de retrouendendo, uel dixit, ex nunc promitto tibi retrouendere, sed nolo quod de hoc fiat mentio in instrumento locationis uel uenditionis, sicut faciebat Hieronymus de salutaris usurarius, qui tempore uenditionis sapissime nolebat facere pactum expresse de retrouendendo, ne contractus conferretur usurarius, & clam promittebat uenditori, & volebat quod uenditor de ipso consileret, & communiter seruabat si sem promissum. hoc autem, scilicet tacitam fidem fuisse promissam, probare poterit per confessio nem uel per testes uel per scripturam de manu emptoris scriptam hanc promissionem super libris suis, uel quia etiam ita esset solitus facere sicut solitus erat dictus Hieronymus, per ea que habentur & not. in l. 2. § si quis palam. cum § sequenti. & in § tacita. & in l. cum tacitum. ff. de iure fisci. & in l. cum tacitum. ff. de probatio ne, & que notantur per Bartol. in l. si gener. ff. de his quibus ut indi. licet glo. Ioan. Andr. in c. contra eum. ante medium. ibi, si constat tacite ut per coniecturam de regulis iuris. in 6. intellexerit quod tacite constare dicatur per coniecturas. ¶ Num per coniecturas a inducitur potius actus presumprius quam tacitus, ut probatur in ea. requisisti. extra de testa. & in c. illo uos. in fine in uerbo, presumitur de pigno & in c. ad nostram. in uerbo, patet. & ibi glo. quare exponit, id est presumitur de emptio. & uen-

ditione. & probatur in aliis iuribus pretelegatis. ¶ ad quid facit. quod factum dicam. ¶ Presumptiue autem diceretur actum, quando incontinenti post uenditionem facta fuisset locatio cum pacto de retrouendendo: uel quando post uenditionem & locationem incontinenti fuisset factum pactum de retrouendendo. Ex breuitate enim spatij presumitur dictum aut factum, ut est text. cu n. gloss. fin. in fine. & ibi p. r. Docto. in l. si uentri. § si in bonis. ff. de priu. cre. & est text. cum gloss. in uerbo, incontinenti in c. officij. extra de electio. & per Bartol. & Docto. in l. post contractum. ff. de donatio. § si ueritatem pone aliquis. & per Cyn. in l. si quis post hac. in 2. quæst. C. de bo. prescrip. & per Bald. in l. 2. C. de edili. a. d. & per eundem Bald. in l. 2. per diuersas. C. manda. ubi dicit, quod cum fuerit facta promissio de retrouendendo, incontinenti presumitur conuentum fuisse per prius, per dictam l. si uentri. ad quod addde quod dicitur in p. ima. ¶ presumptione circa princip. ¶ Quando autem dicatur incontinenti uel ex interuallo factum: dic quod hoc est relinquendum arbitrio iudicantis. ar. l. j. ff. de iur. deliberan. & c. de causis. extra de offic. delega. & per gloss. fin. in c. non est de regu. Ita tenet Ange. in dicta l. si uentri. § si de priu. credito. & Ludo. de R. in l. j. § j. ff. de uerborum obligation. & quando est factum pactum de retrouendendo eadem die & loco, & coram eisdem testibus presumitur fuisse factum incontinenti. arg. a communiter accedentibus secundum Bald. qui ita dicit not. in l. pe. quæ incipit, in his § mulier. ad ff. solu. matri. Item quando est factum pactum de retrouendendo b eodem die, de quo est facta uenditio presumatur factum incontinenti. uel etiam de eo conuentum tempore uenditionis uel ante, quia una dies non est longum interuallum, ut probatur in l. si ex duobus. in principio. ff. de duobus, reis. & ita not. Bar. in dicta l. j. § j. ff. de uerb. obligat. Et ita uidi alias consultum per plures Doctores. in materia nostra simulationis. Facit ad hoc optime quod not. Bal. in l. j. in fi. C. de ope. libe. ubi dicit, quod sit eodē die & loco, presumitur esse factum eodem contextu, & uide quod not. Innoc. & Doct. in c. considera uimus. extra de elect. & uide Odra. consil. 253. Et hoc maxime uerum, si non esset apposta uel descripta hora contractus in instrumento, neque in instrumento pacti de retrouendendo, sicut communiter non apponitur, nec de iure regulariter tabellio apponere tenetur, iuxta no. per Cyn. in l. optimam. in v. quæst. C. de contrah. & committen stipu. & per Bal. in l. in prescriptio ne. in 9. co. C. si contra ius uel utilitatem publ. in l. si in 3. col. C. de edic. diui. Adia. col. & in l. cum proponas. C. de inter. matri. & in l. imperator. ff. de statu ho. & per Ioan. Andr. in additio. Spec. in titu. de instru. edic. § dicto uersic. si post inductionem. & in addi que incipit, hora dici. & per gloss. nota. in l. si ex pluribus. § si na. cum ibi not. ff. de solu. Nam licet instrumentum uenditionis presumatur precessisse, & instrumentum pacti

a Coniectur. Coniecturæ suffi ciunt in his q̄ cōmuniter i se creto fiūt. Bal. in rubric. C. de prob. & Ale. in l. si. de q. q̄ con iecture & p̄m priōes sufficiūt in his que cōmuniter secrete fiunt. b Retrouen. Pactum de retrouendendo, quō probetur, Pau. de Casc. 280. incip. in so p̄cessu attesta tionib. in 2. col. in fin. q̄ per cō iecturas & p̄s sumptiones. & in consil. 304. q̄ incipit, iudex ē ministe. & Ale. consil. 121. 2. par te. ubi dicit an per testes & an per unicum cū iuramento in supplementum probationis.

paſſi de retrouendendo ſubſecutum, quia iſte ordo naturæ eſt, vt no. Bal. in prima conſti. Co. dic. §. hoc igitur. in ij. colum. in vij. not. ſtamen præſumam dictum ſecundum inſtrumentū paſſi de retrouendendo fuiſſe eadem hora conſe- ctum: quia ita communiter fieri ſolet. arg. l. j. C. de arbit. cum ibi no. per gl. & Doct. & p. glo. pen. in l. cum dotem. de tute dot. Item præſum- ptiuæ intelligeretur actum tempore venditio- nis, vel antè de retrouendendo, qñ ſubſeſſet præ- ſumptio, quòd ipſe venditor verifiſimiliter non voluiſſet, niſi cum illo paſſo de retrouendendo, vt dicam in ſequenti caſu principali in pri- ma & duodecima præſumptione.

TERTIO caſu principali quando in di- cto contractu fraus vel dolus vel ſimula- tio vere, vel ſiſte, vel tacite, vel præſumptiue in- teruenit, qñ qñ ſit, ſtatim dicet, & eſt deceptio, ſiue laſio in venditione, locatione, & paſſo de retrouendendo, & tunc ſine dubio tales cōtra- ctus ſunt non modo illiciti, ſed et ſimulati & uſurarij, tum propter dolū & fraudē, & ſimula- tionem, tum et propter ipſam deceptionē ſeu laſionē, vt probatur expreſſe per tex. in c. ad noſtram. ubi, cum re uera. & ibi, qñq; à ſeptēnio & ibi, quia igitur dolus & fraus. extrā de emp. & vend. & in c. illo uos. ibi, non eſſe pure vendi- tas, ſed pignori obligatas. & ibi, pro xxij. li. ob- ligatur. coniunctio ibi, xxvj. lib. & ibi, quòd vl- tra ſummam receptam bo. ſol. deberent perſol- ui. extrā de pig. & idem dicendum eſt et de iu- re diuino *a*, & ſic in foro conſcientiæ. ¶ de quo iure ſeu foro nullus debet decipi ſeu laſi: vt probatur in c. j. & dicam in ij. præſump. & di- citur fraus, vel dolus, vel ſimulatio vere inter- ueniſſe, quādo actum fuiſſet inter partes, quòd licet inſtrumentum loqueretur de venditione, nihilominus intelligeretur eſſe pignus. Sed em- ptor uoluit, quando mutuauit pecuniam, q̄ re- cipiens mutuo pignoreret ſibi fundum vel do- mum, & q̄ fieret inſtrumentum qualiter vende- bat ſibi, ad hoc vt emptor poſſit lucrari fruct. & ne per canonē contra uſurarios edictū poſſet in poſterum conueniri, vt hæc probatur in d. c. ad noſtram. ibi, cum B. laicus ab M. mutuum accipere uoluiſſet, nec per canonem cōtra uſu- rarios edictum poſſet in poſterum conueniri, domos, id eſt oliuas recipit uſurarius ageretur. & ibi, quia igitur fraus & dolus. extrā de emp. & vendit. & iſta probari poterunt non ſolum per confeſſionē partium, ſed et per alia inſtrumen- ta & per teſtes: ¶ & q̄ per inſtrumenta & per teſtes probari poſſit ſimulatio contractus, ſen- ſit gloſſ. in aut. de fide inſtru. §. ſi uero aliquid. col. vj. & tenet Cyn. in l. optimū. in iij. opo. C. de contrah. & com. ſipul. & Bart. & Doct. in l. generaliter. C. de non num. pe. & Ioā. de Imo. in d. c. ad noſtrā de emp. & vendi. Item dicitur fraus, dolus, vel ſimulatio interueniſſe ſiſte, qñ lex vel ſtatutū ita fingeret, ut pura ſi quis dice- ret, ſi quis fecerit talem contractum, fingatur

uſurarius uel ſimulatus. facit ad hoc gl. in l. uni- ca. §. accedat. in uerbo præſumatur. C. de rei ux. actio. & quod no. per gl. & Doc. in l. nō eſt veriſimile. ff. quod metus cauſa. & in c. is qui ſi- dem. extrā de ipon. Item dicitur fraus vel dolus vel ſimulatio interueniſſe tacite, quando ra- citè actum eſt inter contrahentes, quòd licet inſtrumentum fieret de venditione, tamen in ueritate eſſet pignus vel econtrario: licet par- tes uellent quòd eſſet pignus, nihilominus di- ceretur in inſtrumento quòd eſſet venditio, q̄ quando ſit, dixi ſupra in ſecundo caſu proxime præcedenti. Item dicitur fraus, dolus, vel ſi- mulatio interueniſſe in cōtractu præſumptiue, qñ non conſtat q̄ ſit actum expreſſe uere vel ſi- cè uel tacite inter parte, quòd contraſus ven- ditionis celebratur, cum in ueritate eſſet pi- gnus. Sed præſumi ex pluribus præſumptioni- bus, &c. Sequitur prima præſumptio.

15 ET prima ¶ præſumptio eſt, qñ lex præſu- mit q̄ contrahentes non habuerūt animū emendi vel uendendi, quod eſt qñ tempore vē- ditionis, vel antè ſuit dictū vel tractatū q̄ non eſſet venditio, ſed pignus. Nam tunc venditio ſtatim ſecuta præſumitur ſimulata. Idē ſi ven- ditio fiat ex intervallo, ſed uendens prius dixe- rat & proteſtatus fuerat, quòd non intende- bat, quòd eſt venditio. & ſi cōtingeret ipſum in ſutu- rū uēdere, intēdebat q̄ eſſet pignus. ita ſing. di- cit Bar. ſecundū Tac. de Butr. in l. paſſa nouiſſi- ma. C. de paſt. & ibi per Bal. & Doct. & no. Bar. Bal. Ang. & Doct. in litem quia §. itē Iulia. ff. de pac. & Bart. & Ioan. de Imo. in l. Titia. §. idē reſponder. el. j. ff. de uerb. obli. & Ange. in l. j. in iij. col. in ſi. uer. in glo. ibi, ex his quæ præceſſe- runt. ff. de iudi. & Bald. in l. multū. in ij. col. C. ſi quis alteri vel ſibi & ad hoc uide gl. in l. inter- poſitas. in uerbo, qualitas. C. de tranſact. Si au- tem prædicta proteſtatio nō præceſſit, & cōtra- ctus appareat celebratus in formā uenditiōis, licet inter partes tractatus de celebrādo aliter ſiue in alia forma, per hoc ¶ o probaretur con- tractus ſimulatus uel fraudulenter, quando ut dixi, contraſus uēditiōis celebratus fuit ex in- teruallo poſt dictū tractatum. pro hoc l. cum i- plures. §. locator horrei. ff. loca. ſecundū Ange. qui ita no. in l. ſi quis eum aliter. ff. de uerb. ob. Et ſubdit quòd ſi uerba cōtractus eſſent ita am- bigua, quòd poſſent trahi ad multos ſenſus, in- terpretanda ſunt ſecundum tractatum quancū- cunq; præcedentē. allegat ad hoc Inn. in c. in- notuit. extrā de arbit. quod eſt ualde notandū, & ita tenet Ludou. de Roma. in d. l. ſi quis cum aliter. in iij. col. in ſi. qui allegat gl. ordinariā in l. j. in gl. j. ad ſi. ff. de iud. & glo. in l. legat. in prin. in uerbo, puto. ff. de cond. in ſub. & l. hæ- redes palam. §. ſed ſi notam. ff. de reſta. Itē præ- ſumitur quòd contrahentes non habuerūt ani- mum uere uendendi & emendi, quando de- bitor petebat mutuum, & creditor dixit, nolo mutuari, ſed emere uolo cum paſſo de retro- uendendo ad certum tempus ſecundum Ho- ſtium.

a Iure diu. Ius diuinū dicitur ius naturale. gl. inſti. de ob. q. ex deli. na. in prin. & Ale. i. l. Iu. de condi. & demō.

stien. & Anton de Butr. in cap. ad nostram. de
emptio & venditi. Et de hoc est casus secundū
intellectum Odo. in l. emptio. C. plus vale-
re quod agitur. vt refert & tenet ibi Bal. in pri.
qui dicit qd hoc est notatu dignum. Et idem vo-
luit Guil. de monte Laud. in cle. ex grandi. de
vsur. & cum sequitur ibi. iij. q. s. ceterum. do.
Franc. Ziba. Et idem tenet Ludo Pontanus in
suo singulari. quod incipit. quæro an pacta de
16 retrouendendo. ¶ vbi dicit. qd vbiq; con-
tractum factum cum pacto de retrouendendo
præsumitur tractatus matui. semper præsumitur
vsurarius. Et ideo debet nullus declarari. & fru-
ctus restitui. allegat dictum singulare Odo. re-
latum per Bal. in d. l. emptio. & dicit quod
ita etiam consiluit. Et idem tenet etiam Io. a.
de simula in d. c. ad nostrā. qui subdit quod hoc
ideo præsumitur. quia originalis causa fuit mu-
tui petiti. Idem qd probatur. quod debitor
quererebat pecuniam accipere mutuo super ta-
li possessione. & postea reperitur ipsū fecisse
venditionem de illa possessione quam quære-
bat. Nam tunc præsumitur color quæritus de
contractu ad contractum. sicut & alibi de per-
sona ad personam. vt ff. ad Velleia. l. mulier. §.
cum esset. Ita dixit domi. Paul. de Ca. in consi.
328. in prin. & alleg. no. per Hostien. in ead. no-
stram. Item non præsumitur animus vendendi
& emendi. quando fuit alium inter partes à
principio. quod dictus emptor coheretur uel
obligatus esset ad locandam ipsam rem vendi-
tam ipsi venditori cum pacto de retrouenden-
do. & quod aliter dictus venditor non esset ve-
diturus. uel quia in instrumento uel iditionis
dicitur cū pacto de retrouendo. siue quod
ipse venditor non esset venditurus. hzc tamen
verba nunquam in apponit in instrumento uel
iditionis. quia declararent instrumentum esse si-
mulatum. unde si vigore dicti pacti etiam in-
continenti post ipsam uenditionem uel eadem ho-
ra uel die fuerit facta dicta locatio dicto vendi-
tori de dicta re per ipsum uedita. cum pacto de
retrouendendo in eodē instrumento locationis
contento. uel etiam in alio instrumento fuisse
appositum pactū de retrouendendo. præsume-
retur qd uenditor nō habuisset animū uendē-
di. facit ad hoc quod dixi in precedenti casu
prin. circa finem. hec tamen præsumptio tolle-
retur. si constare posset expresse de contrario.
videlicet qd venditor habuit animū uendendi.
& emptor emendi. maxime per confessionem
partis. quia præsumptio non cadit super certo.
sed super incerto. in ut per gl. in l. unica. §. acce-
dat. in verbo. præsumatur. C. de rei vx. actio. et
in l. siue possideris. C. de proba. & sic in incertis
non certis locus est coniecturæ. l. cōtinuus.
§. cū ita. ff. de verbo. obli. & in l. pedicularis. §.
argenteis. ff. de auro & argen. leg. & in l. ille. §.
cum in verbis. ff. de leg. iij. cum simi. Et quia di-
cti præsumptio non est iuris. & de iure. sed iu-
ris tantum. ut no. domi. Lauren. de Rodolphis
in suo tractatu de vsur. quem scripsi super cap.
consiluit. extra de vsur. in l. x. quæst. & licet cēt

præsumptio iuris & de iure. ita quod non pos-
set a iurati probatio in contrarium. per cap. is
qui si lem. cum ibi nota. de sponsalibus. & per
nota in autent. sed iam necesse. C. de dona. an
te nup. & in corpore uide sumitur. & vt uide-
tur sentire Ioann. Cald. de Bononia in quadam
sua disputatione seu quæstione. quæ incipit.
17 Vsurarius. quod tamen non teneo. ¶ quia cō-
tra præsumptionem iuris à iure introductam
semper admittitur probatio in contrario. nisi
ius statuat quod non admittatur. ut est glossa
notab. l. iij. distm. c. fraternitatem. in glo. fina.
Et est glo. l. distinctio ferrum. in glo. fina. ad fi.
& not. per Docto. in c. is qui fidem. Sed in hoc
non reperitur. quod ius statuat cōtrarium. qd
nihilominus cōtra dictam præsumptionem iu-
ris. de iure admittitur præsumptio in con-
trarium per confessionem partis. ut no. gl. in au-
ten. de quali. do. §. illud quoque. colū. vij. & est
gl. i. l. in cōtractibus. in principio. in verbo. nul-
lo modo. C. de non num. pe. Et not. Ange. & do-
minus Paul. de Cast. in l. inter stipulantes. §. si
Stichum. in prin. colum. ff. de verborum oblig.
& no. per Docto. in d. autent. sed iam necesse. &
in d. cap. is qui fidem. & ita sentit gl. in cap. ad
nostram. in verbo. patet de emptio & vendi-
tione. & ibi Anton. de Butr. qui dicit. quod si
constat quod sit venditio. & sic uenditor habue-
rit animum uendendi. tenebit talis contractus
& emptor lucrabitur fructus. & hoc tenet Io-
an. de Imo. sequendo domi. Anto. in dicto cap.
ad nostram. in versic. in eadem glossa. in fine. &
istud est verissimum. quod bene not. in practi-
ca. ut caute procures quod saltem venditor. p-
ficiatur. quod habuerit animum uendendi. ma-
xime respondendo oppositionibus emptoris. si
hoc verum est. quia per talē confessionem uel
aliam sufficiētē probationem apparebit. Et iu-
dicabitur quod dictus contractus fuerit oimni
no simulatus. neque pignoratitius neque usu-
rarius. sed uerus. quod sing. not. & tene menti.
ut scias defendere emptorem. Et eadem ratio-
ne pōt dici contrā. qm instrumentum loquitur
de uera uenditione & in ueritate fuit simulata.
Nam cautela est pro ueditore ut procuret pro-
bare. si potest. quod ipse nō habuerit animum
uendendi. nec emptor emendi. Nam si proba-
bitur uel confiteantur partes quod neuter ha-
buerit animum uere contrahēdi. uidelicet em-
ptor emendi nec uenditor uendendi. tunc indi-
stincte dici potest. quod iste contractus sit si-
mulatus uel usurarius. non solum in foro con-
scientie. sed etiam in foro canonico & iudicia-
li. quia constare dicitur expresse de simulatio-
ne saltem re ipsa. facit ad hoc l. j. & per totum.
C. plus ualere quod agit. ut dicam plenius in
quarto casu principali. ubi est uidendum. Sed si
probatio uel confessio fieret solummodo. quod
vnus tantum cōtrahentium habuerit animum
uere uendendi. sed emptor habuit animū re-
mendi uel ecorrā. tunc quid iuris sit? dic ut di-
cam in dicto quarto casu principali. ubi hoc
prolixius examinatur.

Secunda

2 Lasio in vñd.
Vñditio si cōti-
net la sionē vñ-
ditoris, ē i pote-
state emptoris,
supplere iustū
precīū vel rē re-
stituere. l. in. C.
de resc. uñ. in. fñ.
& ibi Doct. qd
verū ē, si emptor
dolo careat, nā
si sit i dolo, co-
gitur p̄cise re-
stituere. l. p̄. cū
gl. i. uer. p̄cise. ff.
C. si vñ pig. ag.
qd ē verū ē p̄
modica lasio ē
inf. dimidiā. ius-
ti precī. l. dol.
C. de resc. uñd.
& Per. de Sun. in
d. l. iii. r. 3. col.

18 SECUNDA † p̄sumptio est, quando
interuenit lasio in venditione, a prima
quia res vendita valebat centum, & fuit vñ
dita plus vel minus prope dimidiam iusti pre-
cii. quod quando fit, dic ut habetur per glo. &
Doctores in l. iii. C. de rescind. vendit. & in c.
cum causam. extrā de emptio & vendit. & in c.
cum causam. el. in. extrā de test. & licet ex sola
paruitate precij nō p̄sumatur dolo sufficiens
ad rescindendum contrāctū, ut est casus in l. do-
lus. & in l. ad rescindendum. C. de rescind. uend.
& sic non p̄sumitur contrāctus simulatus, ut
no. Ang. in l. interpolitas. in fine. C. de transact.
tamen hoc cōiunctū cum alijs inducit p̄sum-
ptionē doli, ut est gl. no. in d. l. dolus. in verbo
precij. quā allegat l. cum hi. §. modus. ff. de trā-
sact. vbi hoc optime probatur. si. n. esset lesio in
paruitate precij non contingente dimidiam ius-
ti precij, tunc de iure ciuili esset licitum, nec
ulla mala p̄sumptio induceretur per hoc cō-
tra ipsum emptorem nec deberet suppleri ad
iustum precij, quia licitum est contrahentibus
se in precio decipere: ut l. in causā. §. pen. ff. de
minor. ubi text. sic dicit, in precio emptoris
& venditoris naturaliter licere contrahentibus
se circumferbere. & est tex. no. in l. item si
in precio. §. quemadmodum. ff. locati. ubi sic di-
citur ad literam, Quemadmodum in emendo,
& uendendo naturaliter concessum est, quod
plus sit, minoris emere, & quod minoris sit, plu-
ris vendere, & inuicem sese circumferbere, idē
& in locationibus & conductionibus quoque
iuris est. Idē esset lic. tū de iure cano. ut no. gl.
fi. in verbo, de deceptione. in c. cum dilecti. extrā
de emp. & vendit. & glo. fina. in c. cum causam.
el. ij. extrā de testib. & gl. in uer. inuenerunt. in
c. per tuas extrā de dona. & gl. in c. in ciuitate.
extrā de vsur. Et ibi hoc tenet dom. Ant. & Bar.
& habetur per Bal. in d. l. in causā. §. penultim.
ff. de minor. & per Alb. & Rosa. in l. ij. C. de re-
scindenda uenditiōe. & sic in foro ciuili uel ca-
nonico, non potest dici ex paruitate precij tan-
tum, quā nō contingat dimidiam iusti precij,
quod sit aliqua p̄sumptio doli, fraudis, uel si-
mulationis nec etiam potest agi cum effectu ad
rescindendum contrāctum, vel ad supplendum
iustum precium, etiam si emens scienter eme-
rit rem pro minori precio, & venditor non pu-
ter eam esse maioris precij, ut est gl. nota. in d.
l. item si in precio. §. quemadmodum. in glo. fi.
ff. locati. ac etiam si concurrat cum dicto p̄cise
19 de retrouendendo, † quia p̄cise de retrouē-
dendo cū sola paruitate uel maioriāte precij,
maxime non contingente dimidiam iusti pre-
cij, non facit p̄sumere contrāctum esse simu-
latum uel vsurariū, nisi alie sint coniecturæ, q̄a
non reperitur textus qui hoc dicat, si q̄ ex so-
la paruitate precij in uno tantum contrāctu in-
terueniente cum p̄cise de retrouendendo p̄-
sumatur cōtrāctus simulatus uel vsurarius nec
ē hoc dicit c. ad nostrā. de emp. & vendit. quia
ibi fuit adū. q̄ post certum tempus possit retro
emere, & non antē, ex quo inducitur una alia

mala p̄sumptio cōtra ipsum primū emptorē,
ut dicit in frā in proxima p̄sumptione, quā nō
subest quando est p̄cise q̄ quicūq; possit reuocare
mere, vel usq; ad certū tempus, ut probatur in
l. ij. C. de pact. inter emp. & vendit. ibi, precium
quicūq; uel intra certa tempora obtulissent.
Nec ob. gl. in c. conquestus. extrā de vsur. quia
ibi verbum, precio abundat, ut dicam in quā-
ro casu principali: ubi videas. Nisi dolo de-
disset causam contrāctui, quia dolo inductus
fuit, nam contrāctus venditionis cum sit bo-
na fidei, ut institutio. de action. §. actionum. &
not. in cap. cum venerabilis. extrā de exceptio.
ex quo dolo dedisset sibi causam, ipso iure cō-
trāctus non teneretur, ut est text. in l. eleganter.
in prim. ff. de dolo. & arg. xij. quest. o. ij. quāvis
episcopus. in fi. & extrā de rerum p̄n. ut a. io.
c. cum vniuersorum. & no. gl. fi. in prim. in c. uñ
dilecti. de emprio & uendit. vel nisi dolo inci-
deret in contrāctum, quia uenditorius erat, sed
per dolum cit. prioris fuit inductus ad minus vñ-
dendum. Nam tunc licet cōtrāctus teneretur nō
posset rescindi, tamen posset agi ad supplemen-
tum residui iusti precij, ut est casus in l. Iulianus.
§. si venditor. & §. per contrarium. ff. de
act. emp. & not. gl. fi. in d. §. quemadmodum. ff.
loca. & glo. in uerbo, licere in fi. in d. l. in cau-
sā §. pen. ff. de minor. & gl. fina. in uerbo dece-
ptione. in dicto c. cum dilecti. de emp. & vendit.
& gl. in l. contrāctus. C. ex quibus maior. uel nisi
taxatum uel limitatum esset precij a lege uel
statuto, quo casu non liceret de iure ciuili uel
canonico aliquid ultra accipere, quia lex uel
statutum seruari debet, quantum ē cōtra lex du-
ra, ut l. prospexit. ff. qui & a quibus. cum simili.
20 nec etiam liceret in foro conscientie, † quia
ubicunque lex uel canon promittit super certo
disponendo secundū aliquam rationem, obtemperet
in foro iudiciali rationabiliter, obtemperet in foro
conscientiæ secundum beatum Tho. ut refert
& tenet Floria in l. ex parte hares §. seruo li-
bera ff. famil. her. ciscum. & notat Bal. in auten.
ingressi. in ix. colum. C. de sacro san. ecclesi. &
Ioan. de Anā. in c. j. circa finem. extra de testa.
ac etiam faciens contra conscientiam p̄ce-
pi vel prohibitionis, peccat mortaliter, ut est
gl. xxvij. q. in cap. omnes §. ex his. in glo. prima
uel nisi venditor uel emptor laus esset mi-
nor uel ecclesia. quia tunc etiam re ipsa sine
aliquo dolo principali uel incidit aliterius cō-
trahentis, & esset laus indistincta, posset resti-
tui etiam pro leui damno, & non pro modico:
ut l. scio ff. de in integrum restituti & ita nor.
in glo. in verbo, licere in dicta l. in causā. §. pen-
ult. ff. de minor. uel etiam: nisi emptor decipiēs
esset clericus uel praelatus, siue ecclesia, licet
deceptus nō esset minor, quia ecclesia minime
debet parere laqueum xxvij. quest. j. de Iudeis
& ita no. Antonius de Butr. in c. con. in batur.
in i. col. extrā de his quæ fiunt a praelatis siue cō-
sensu capituli: & in c. in ciuitate extrā de vsu.
qui alleg. ad hoc glo. in verbo, plus x. quest. ii.
hoc ius potestatem. & in c. tuā. extrā de p̄n. &

& not. Bald. in autent. ad hoc. in pen. col. circa principium. uersu. in super. queritur de usuris. & uide Archidia. xvj. quat. j. si cupis esse & ita etiam tenet beatus Bernardus in suo libello de contrahibus & usuris in xxxj. articulo. ij. ea. qui dicit, Si in uenditione plus offertur quam res ualeat, ecclesia recipere non debet, sed tantum iustum precium. & allegat prædictam gloss. in c. hoc ius porrectum. & Archidia. ibi. & Bald. in dicta l. in causis. §. penult. de minor. f. & quia ecclesia in suis contrahibus non debet fraudem aliquam adhibere, ut in c. per tuas. extra de donatione. & pro hoc allego text. in c. j. §. j. in tit. de alie. seu. in usib. seu. ubi pulchre text. sic dicit, Ecclesia cultrix iustitiae & auctrix non patitur aliquid contra iustitiam in se ferre uel mouere: priuatus uero obuiat sepe iustitiae. quod bene nota. clerici & prælati, qui sepius contrarium faciunt sub prætextu, quod semper melior conditio ecclesiae fieri debeat. f. De iure autem diuino, & sic in foro conscientiae, credo quod non sit licitum contrahentibus se decipere etiam citra dimidiam iusti precij, & etiam in casu, ubi non daretur restitutio, contrahentes essent laici, per id quod habetur in leg. & in Evangelio, quo qui iubeatur alius facere, quod sibi uult fieri, & prohibetur alij inferre quod sibi nollet fieri: ut est text. j. distinctio. c. humanum genus. & dixi supra circa principium. Sed certum est quod unusquisque uellet quod sibi uenderetur iusto, & quo, & communi precio, & nullus uellet in precio decipi citra dimidiam iusti precij, quia uenio præsumitur iactare suum. l. cum de indebito. in principio. ff. de probatio. cum similib. Ergo unusquisque debet uelle uendere iusto & communi precio, & neminem decipere & maxime cum mendaciis & periuriis, ut dicit beatus Augustinus. & habetur lxxx distinctio. c. quoniam & Calsiodo. & habetur eadem distinctio. c. quid est aliud. ubi scribitur in hæc uerba: Negociatores ergo illi abominabiles existimantur, qui iustitiam Dei minime considerantes, per immoderatum pecuniarum ambitum polluant mentes suas, periuriis ornando magis quam precio, tales deiecit Dominus de templo dicens, Nolite facere domum patris mei domum negotiationis. Et ad hoc uide gl. notabilem in l. semper in conventionibus. ff. de regulis iuris. quæ dicit, quod licet lex dicat, quod sit licitum contrahentibus se decipere, non tamen conuenit bono uiro: sed in foro conscientie quilibet debet esse bonus uir: ergo, &c. Et ita tenet Bald. per illam gloss. quæ dicit esse singularem in c. cum causam. cl. ij. in fine. extra de testibus. & ita tenet Ant. de Bu. licet nihil alleget in c. in ciuitate. uersiculo, uenio ad gloss. extra de usuris de quo uide etiam per eundem in c. quia plerumque in fine. antep. colum. uersicul. quintus casus. extra de immu. eccle. & ibi Doctor. & dixi supra in fine primi casus princip. f. Sed quæ potest esse ratio, quod in foro ciuili uel canonico licitum est contrahentibus se decipere in precio, & sic licitum

est carius uendere uel uilius emere usque ad dimidiam iusti precij exclusiue, & non sic in foro conscientie? Respondeo secundum beatum Thomam secunda secunda quaestio. lxxvij. articulo primo, uersicu ad primum ergo dicendum, quod lex humana populo datur, in quo sunt multi à uirtute deficientes: non autem datur solis uirtuosis. Et ideo lex humana non potest prohibere quicquid est contra uirtutem, sed ei sufficit ut prohibeat ea quæ destruunt humanum conuictum. alia uero habeat, quasi licita, non quia ea approbet, sed quia non punit. Sic ergo habet quasi licitum, poenā non inducens, si absque fraude uenditor rem suam superuendat, aut emptor illius emat, nisi sit nimis excessus quia tunc lex humana cogit ad restituendum, puta si aliquis sit deceptus ultra uel citra dimidiam iusti precij. Sed lex diuina quæ non solum datur populo, sed omnibus uirtuosis, nihil impunitum relinquit, quod sit uirtuti contrariū. Vnde secundum dignam legem illicitum reputatur, si in emptione & uenditione non sit æqualis iustitia obseruata: & tenetur ille qui plus habet, recompensare ei qui damnificatus est, si sit notabile damnum, quod ideo dico, quia iustum precium quandoque non est punctualiter determinatum: sed magis in quadam existimatione consistit, ita quod modica additio uel diminutio non uidetur tollere æqualitatem iustitiae. & hoc uidetur sequi, & tenet beatus Bernardus in dicto libello de contrahibus & usuris, in sermone xxxv. articulo j. ca. ii. & ad hoc ultimum adde quæ dicam infra in uer. uerum quia dictum est. ibi, & si non posset præcise dici. f. Sed dubium est circa prædicta, quid si istæ duo concurrant? Primum, scilicet quod unus contrahens non decipit alium: quia quilibet sciebat & intelligebat ualorem rei uenditæ. Secundum, quod nullus eorum erat in necessitate contrahendi propter aliquam magnam egestatem, seu quancunque aliam magnam necessitatem, & nihilominus res fuit uendita, uel insolutum data, uel aliter alienata plus uel minus iusto precio, an hoc sit licitum in foro conscientie? uidetur quod non, per dictum c. humanum genus. i. distinctio. sed ut mihi relatum est. beatus Bernardus dicebat quod sic. Ego probo ex conjunctione duarum regularum. Primo scilicet, per regulam l. nemo uidetur. ff. de regulis iuris. in penult. charta. ubi sic dicit text. Nemo uidetur fraudare eos, qui sciunt & consentiunt ad hoc l. cum donationis. C. de transactioni. ubi dicitur, quod dolus non inferitur. & c. scienti. de regulis iuris. in vi. ubi dicitur, scienti & consentienti non fit iniuria, neque dolus. & probatur in l. i. in fine. ff. de action. empt. & l. i. intelligatur. & l. quia. §. penultimo, & finali. ff. de ad l. edic. & in l. domum. ff. de contrahenda emptione. & hoc tenet gloss. in l. uenditor. C. de rescindenda uenditione. quæ dicit, quod ubi est consensus cum conscientia, ibi cessat dolus. & uide quod dicam in vii. præsumptione. Secundo per aliam regulam l. donari uidetur. ff. de regulis iuris. &

iuris. & ff. de donationibus ubi dicitur, Donari videtur, quod nullo iure cogente concessitur. & hoc videtur tenere Antonius de Butr. in cap. quia plerique, in fine. ubi est casus extra
 25 de immu. ecclesi. ubi dicit, quod quis non tenetur ad restitutionem etiam in foro conscientie, quando vendens vel alienans laesus est sagacissima persona, ita quod. verisimile sit quod in plus non appreciauerit rem, & residuum voluerit habere pro derelicto. Aliqui addunt & tertium, scilicet quod ille qui dicitur laesus in precio, non fuerit ductus leuitate mentis aperta siue praesumpta ad sic contrahendum. Exemplum pone in iuuenibus, qui leuitate sepiissime ducuntur. trigesima quarta distinctione quorundam. ibi, merito iuuenilis dicitur, qui iuuenilibus desideriis occupatur. & facit lege finali. §. filij autem. ibi, iuueniles C. de bonis quæ liberis. nam licet talis non ignoret verum valorem rei suæ, nec sit in necessitate constitutus, tamen si est in foro conscientie, non est tutum, quod daret vel acciperet rem pro pluri vel minori precio, quam communiter valeret, quia leuitas illa sapit quandam ignorantiam, & etiam quandam necessitatem inducit ita faciendi, ut probaretur in dicto cap. quorundam. & in dicto §. filij autem. Sed vidi tractatum siue libellum Sancti Bernardini Senensis de contractibus & usuris, in sermone trigesimo tertio, articulo secundo in tertia particula. capitu. septimo qui videtur idem in effectu, licet breuioribus verbis, dicere, scilicet quod in foro conscientie quis tenetur ad restitutionem, etiam si in contrahendo sit minor deceptus in dimidia iusti precij, si procedit laesio in vno vel pluribus istorum quarta, verbi gratia: Si procedit ex ignorantia aut mentis leuitate aperta siue praesumpta, aut ex quacunque alia magna necessitate, ex quibus comprehendere potest, quod talis contractus non procedit ex mera, grata, & gratuita voluntate, & ideo talis laesio quæ consistit in minus emendo, aut plus vendendo, non solum contra iustitiam est, sed etiam charitatem & contra naturalem hominis pietatem, licet ex utriusque partis voluntate & consensu vel tractatu procedere videatur. Et quauis beatus Bernardinus quatuor prædicta esse dixerit, ex quibus mera & libera voluntas non praesumitur, scilicet ignorantia, leuitas, egestas, necessitas, tamen ego supra tres dixi, egestatem sub necessitate tamquam speciem sub genere coniungens: ego etiam addo & quartum, scilicet quod contrahens non inducatur ad contrahendum, scilicet pluri vel minori, propter nimiam affectionem vel commoditatem. Exemplum: vnus habet affectionem in aliqua re particulari, ut in anibus, vel libris, vel similibus. ut sepe contingit, vel quia res fuit maiorum suorum. ut lege si in emptione. ff. de minor. lege libertus qui soluendo non erat. ff. de bonis libertorum. & l. prima. §. sed si rem. ff. de quid in fraudem patrona. uel alia de causa, ut

infra dicam in decima sexta praesumptione. Exemplum: commodate vnus vult facere vicarium vel ampliare domum. Vel vnus habet vnā possessionem, & in medio vel in finibus vicinus habet aliquos campos vel dominiculas, qui sibi non sunt necessarij, sed commodi propter vicinitatem. Scde enim confines etiam supra iustam existimationem interest nostra acquirere, ut est textus in l. si cui fundus. ff. de legatis secundo. Nam his casibus licet de iure civili vel canonico esset licitum plus vendere vel aliter alienare propter affectionem vel commoditatem ementis siue accipientis, tamen in foro conscientie credo quod non sit licitum, quia non diligit proximum sicut debet, ut probatur in dicta prima distinctio. in princip. & quia illa affectio vel commoditas non permittit illum quicquam habere in uera libertate consistere, sed potius inducit quandam necessitatem. Multi enim propter affectionem & concordiam magis impelluntur ad emendum pro pluri, quasi alia necessitate affecti essent, subest & alia ratio. nam si interest mea propter commoditatem, vicinus non debet mihi vendere illam commoditatem vel oportunitatem quæ est mea, non sua, sicut dicitur in usurario mutuante, quæ debet recipere aliquid ultra sortem pro re mutua, quæ est effectus illius cui mutua est, & si aliquid solueret ultra, esset usura, quia solueretur de re sua, quod esse non debet. quod nota contra multos. & in hac sententia fuit beatus Bernardinus in dicto suo opere de contractibus & usuris, in sermone trigesimo sexto, articulo primo, & cap. secundo ad finem. qui allegat ad hoc Scot. in iiij. decima quinta distinctione quæstio. secunda, & allegat etiam beati Thomam in secunda secunda, quæstio. secunda articulo. j. ubi dicit, quod si emptor multum iuuatur ex re quam emit, & ille qui vendit, non damnificatur ultra communem ualorem illius rei, non debet vendere eam utilitatem emptori: quia non est sua, sed emptoris, licet possit ei vendere damnum, quod venditor patitur vendendo illam rem ultra communem estimationem. Subdit tamen, quod ille qui multum iuuatur ex re quam emit, potest sponte & sua mera liberalitate aliquid ultra commune precium supererogare, quod ad honestatem pertinet, quā spontaneam & meram liberalitatem in dubio subesse non praesumo, si aliquid de prædictis quatuor concurrat. ad quod adde quod dicam in sequenti praesumptione, quæ est bene notandum, quia multi in ciuitate Veronæ contrarium faciunt, & maxime quoniam quis uult emere fundum sibi commodum propter vicinitatem, dñs uult triplū aut quadruplum plus eo quod ualeat etiam & quando emphyteoteæ uel luellarij uolunt à domino emphyteoteæ acquirere iura directa, & sic se liberare ab onere luellario: quia ubi cōter soluntur quatuor duc. pro lin. domini uolūt vij. aliquando vij. aliquando x. aliquando ultra. Et male in foro conscientie i quo tenent uel dētes ad restitutionem

simulationem illius pluris, in quo damnum aut non sunt. ¶ Verum quia dictum est, quod non est licitum contrahentibus in foro conscientie se decipere, etiam in precio: & sic quando res vendi vel alienari debet vero & iusto precio: dubitatur apud multos quod dicatur verum & iustum precium in foro conscientie. Ad hoc dic: Aut precium est taxatum à lege vel statuto, illud è verum & iustum precium, nec licet ultra aliquid accipere, etià modicum: quia lex est dura sit, seruanda est. l. prospexit. ff. qui & a quibus. & dixi supra in verbo, vel nisi taxatum.

19 ¶ & est ratio: quia ubi lex figit pedes suos, non licet ultra transgredi, ut not. glo. pen. in l. si fidei. ff. pro loco. & probatur in c. fiat peccator. extra de re. iur. c. si. Et ad hoc vide quod scripsit dominus Pet. de Anch. in repe. c. canonum statuta. in c. xii. col. fi. extra de constitu. vbi dixit quod ad hoc ut competat beneficium l. ij. C. de rescindendo. vendi. sufficit quod laesio sit ultra dimidiam iusti precii, etiam in vino nummo tantum, quia d. l. ij. sic figet pedes suos, per glo. in l. si non fuerit. ff. pro loco. Et idè tenet Bal. in d. l. ij. xij. q. & idè not. gl. & ibi per Doc. in c. cum causam. extra de emp. & vend. Aut precium non est limitatum aut taxatum, & in hoc pendet leges & propheta: quia res sepe numero diuersis precijs venduntur, prout in diuersis locis, ut l. idè. ff. de eo quod cer. lo. Et tunc subdi. lingue: Aut loquimur de rebus mobilibus aut immobilibus. Si loquimur de rebus mobilibus, tunc dic quod res tantum valet, quantum communiter vendi potest: l. si seruus furtiuus. in prin. ff. de condi. furti. & ibi glo. in verbo inuenit. hoc no. & allegat ad hoc concordantes, quod intellige sciens & intelligenti conditione rei, ut est tex. cum gl. no. in mortis causa capimus. §. si. ff. de don. cau. mor. vbi p. Doc. & statim dicam.

20 ¶ Item intellige quantum communiter vendi potest, a, non existentem in egestate, nec in aliqua necessitate, nec in aliqua leuitate, nec in aliqua nimia affectione vel commoditate: ut patet ex his que dicta sunt supra. Item intellige quantum communiter venditur & vendi potest tempore contractus, secundum Hosti. & Ray. & beatum Bernard. & ita tenet Bart. in l. non intelligitur. §. dñi fratres ff. de iure fisci. & not. per Doc. in l. ij. C. de resc. ven. nisi ille qui vendit impræsentia rum, non est venditurus, ut puta pelles tepore æstiuo, sed eas seruaturus vsq; ad hyemem, rogat⁹ vel instigatus per aliu ut eivendat. Nam tunc potest augere precium super id, quod communiter in præsentia valet, in tantum quod se feruet indemnè, propter quod aliqui dixerunt, quod qui merces suas paratas habet, ut portet ad multitudinas, versimiliter sperat lucrum ex mercium illarum venditione. & inducitur in loco ubi nunc sunt ad vendendum modo predicto, scilicet instigatus precibus videtur quod talis venditor se possit indemnem conseruare augendo precium secundum beatum Bernardinum in lib. de cõtractibus & vfuris, xxxiij. articulo, in c. ij. qui subdit quod talis casus non est prædicabilis, quia

periculosus, & quod in eo est habenda ratio periculorum & laboris, & expensarum, quas venditor subisset transferendo merces illas, quas hic vendendo non subit, ideo modo potest eas tantum vendere, quantum venderentur in loco nondinatum: & ita etiam tenent Doct. in c. nauigant. extra de vfuris & maxime dominus Jac. Cald. in vij. qua. ff. Et quod dixi, quod res tantum, videlicet, quantum communiter vendi potest tempore contractus, non intelligitur de die contractus tantum, sed quantum communiter vendi poterit illa die, & ante & post, ut est casus not. in l. precia rerum. ff. ad l. Falcid. & ibi hoc not. Bart. & Doct. in l. ij. ad fin. C. de rescindenda venditione. Et per eundem Bart. in l. si seruus. in principio. ff. de condi. fur. & per Angel. in l. in lege Falcid. hoc est obseruandum. §. j. ff. ad l. Falcidiam. Item quod dixi quod res tantum valet, quantum communiter vendi potest, intellige quantum vendi potest, scilicet cum onere suo, & sine: quia minus communiter venditur sine onere quam cum onere. Exemplum, si potest vendi sine cautione & fideiussione non præstita, vel si vendi potest præstita pecunia vel ad terminum, vel si venditor aut emptor est legalis aut locuplex, uel implicitus debitis, ita quod non reperisset emptorem, nisi certæ quantitatatis, argum. tex. not. in l. ij. §. mulier. ff. de in diem addic. & not. Bart. singulariter in l. j. §. si hæres. ff. ad Trebel. vbi omnino vide not. Ang. in l. Falcidia hoc est obseruandum. ff. ad l. Falcid. Facit l. si quis stipulatus sit Stichum aut Pamphilum. & ibi notat dominus Paulus de Castro. ff. de verborum obligatio. quod not. Bart. in l. in lege Falcidia non habetur quantitas. & in l. j. l. quærebatur. ad l. Falcid. Ad quod adde quod dicam in sequen. præsumptione, versi. & prædicta de re procedunt. Item quod dixi quod res tantum valet, quantum communiter vendi potest: intellige quantum communiter venditur similis res, & vendi solet in foro publico, ut est tex. in l. septem. & ibi Bartol. C. de erog. milit. l. x. i. & probatur in c. tibi, quem in mercato. extra de emptione & uenditione. & habetur per Bart. & Doct. in d. l. precia rerum. ff. ad l. Falcidiam. & in d. l. si seruus. ff. de condi. fur. & per Vnto. de But. in c. cum causam. in ver. ad secundum demum probandum. extra de le. emptione & venditione. Et si in foro huiusmodi res vendi non consuevit, inspicitur quantum vendi potest in eo loco vel ea regione. Et si in foro, uel in illo loco diuersis precijs venderetur, tunc media via est eligenda, ut statim dicam in casu sequenti. Item res tantum valet, quantum est æstimata in æstimo communis, & probatur in l. hi qui. & ibi hoc not. Bart. C. de præd. nau. lib. x. i. Item res tantum valet, quantum est æstimata per duos peritos æstimatores. ut notat Bartol. & ibi Doct. in l. ij. C. de rescindenda venditione. Si vero loquimur de rebus immobilibus, dic quod non potest dari certa doctrina, quando sit verum & iustum precium nisi hoc modo, si vendi fundum pro centum, debet considerari si tantum valet,

a Vendi potest. Quantum vendi potest in loco, in quo è res, licet alibi plus venderet vel minus. l. si. C. de adm. tu. & tenet Ludo. Pont. in l. j. §. si hæres ff. ad Trebel. pone exemplum de libro in loco studij fm Bart. i. l. & equo. de le. j. item tantum res valet quantum est æstimata in æstimo communis. l. hi qui. & ibi Bart. C. de præd. nau. lib. x. i. in j. q. Bal. contra l. ij. pe. col. C. de rescind. vendi.

ualet, uere habito respectu ad eius qualitatem & conditionem & fructuum perceptionem, ut quis. C. de rescindenda uenditione. & in lege si fundum per commissum. in principio. & ibi glossa prima. ff. de legatis. j. & in l. penulti. ff. de rebus eor. & not. gloss. Bartol. & Doctor. in l. ij. C. de rescindenda uenditione. & not. gloss. & Doctor. in cap. cum causam. el. ij. extra de testi. & si communiter venditur pro tanto in loca pertinentia vel contracta scienti & intelligenti qualitatem & conditionem rei venditæ, est textus cum glossa nota. in dicta lege mortis causa capimus. §. finali. & ibi per Doctores. ff. de donation. causa mortis. & habetur in l. si seruus. ff. de condit. furti. & in lege precia rerum. ff. ad legem Falcid. & per Bartol. in l. non intelligitur. §. diui fratres. ff. de iure fisci. & probatur in l. si quis vxoris. §. si statuliber. & ibi hoc notat Bartol. & Angel. ff. de furt. & ibi per Bartolus & Doctor. in l. prima. §. si hæres. ff. ad Trebellian. & per eundem Angelum in l. in lege Falcidia hoc obseruandum. §. primo. ff. ad legem Falcidiam. ubi omnino est videndum. Et istud esset commune, verum, & iustum precium. debent etiam considerari ea quæ dicta sunt supra de rebus mobilibus, & sic non possit præcise dici quantum communiter possent vendi: quia forte aliquando ceterum, aliquando centum & quinque, aliquando octuaginta quinque tunc in his non esset illicitum quocunque de illis precijs concurrentibus venderetur proprie. Sed tutius esset, quod eligatur medium precium in casu proposito de centu, & in similibus. † Et sic media uia tanquam tutior esset eligenda. Et ad hoc vide textum qui optime facit in l. fundum. cum l. sequenti. quæ incipit, ita ut omnes. in princ. ff. mandati, coniuncto cap. illud. extra de clericis excommuni. minor. adde tamen circa prædicta, quod plene notat Beatus Bernardinus in dicto libello de contractibus & usu, in trigesimo tertio sermone, articulo secundo, in secunda particula capituli vij. in fine. & plenius per eundem in eodem libro. trigesimo quinto sermone, articulo primo & ca. ij. & plenissime in extra de dicti tractatus beati Bernardini in titulo usura. tertio, ubi ponuntur duodecim regulæ iusti precij, ubi videri poterit. Aliqui tamen dicunt, quod in hoc casu quando res venditur minori precio quam valeat, & ab ipso principio uenditionis est adum quod teneatur emptor locare dictam rem venditam cum pacto de retrouendendo pro iusto precio, quod non sit prohibitum vel illicitum rem emere etiam prope dimidiam iusti precij de iure ciuili, vel canonico, nec etiam in foro conscientie, ex quo illud quod plus ualet res vendita, remanet apud venditorem pro suo iure utilis dominij, cum saltem aliter ipse non fuisset. Vnde non uideetur deceptus in aliquo uenditor, ex quo penes ipsum remanet omne id quod plus ualet res uendita iure suo, scilicet utilis dominij, illud ius

potest uendere, ut l. fina. C. de iure emphyteot. Ad quod addam quod dicta in quinto casu principali, uerbi. iii. calu. ibi, credo tamen quod maior præsumptio. Sed certe isti in hoc non bene dicunt, nec sequitur quod plus illud quod ualet res uendita, remanet apud uenditorem, eundemque conductorem pro suis melioramentis, & sic pro iure suo. ergo non læsus. quia illud plus non potest libere uendere, sicut potuisset, si non esset uenditum, sed cum suo onere liuellario uendere teneretur, quod sibi difficilis erit & magis damnosum. p. hoc l. iii. §. melior. ff. de in diem addic. & dixi supra. Item quia tenetur prius domino denūciare, & eo emere non lente, sibi tenetur laudemium. quod theloniū siue quinquagesima appellatur, soluere, ut lege fina. C. de iure emphyteot. Item quia si alienaret domino irrequisito, caderet ab omni iure suo, ut dicit dicta lege finali. Item quia propter canonem debito tempore non solum caderet à iure suo, cum propter culpam suam perderet etiam illa melioramenta, ut habetur in dicta l. finali. & in lege secunda. C. de iure emphyteot. & in cap. potuit. extra de locato. quæ non perderet, si non essent in dicta uenditione. Item amitteret etiam illud ius redimendi, quando esset concessum & appositum in instrumento locationis liuellarie, quia tunc censeretur esse ius emphyteotici: cum seu pars iuris emphyteotici, in lege sterilis. §. si tibi. ff. de action. empt. & in l. qui fundum uendidit. ff. de contrahenda emptio. facit etiam lex. fundi partem. eodem titulo. Vnde cum liuellarius non soluens canonem tempore debito, uel alienas irrequisito domino, cadere debet à iure suo emphyteotico, ut l. secunda & l. finali. in fine. C. de iure emphyteoti. caderet etiam ab isto iure redimendi, quod est pars iuris emphyteotici, ut dixi. Secus si ipsum ius redimendi esset concessum & ascriptum in ipso instrumento uenditionis separato ipso ab instrumento locationis liuellarie, uel post instrumentum iuris emphyteotici. uel quandocunque in alio instrumento & de per se. quia tunc non posset dici pars iuris emphyteotici, sed quoddam aliud ius personale separatum à iure emphyteotico. Et ideo licet propter culpam commissam in non soluendo canonem, uel alienando, caderet à iure emphyteotico, ut dicta lege secunda & fina. non tamen caderet à iure redimendi, per dicta iura, quod est bene notandum, quia sæpe in facto euenit, & Doctores hoc non tangunt. Et prædicta procedunt, etiam si in instrumento uenditionis contineatur donatio de eo quod plus ualeret ipsa res uendita, secundum ea quæ dicam in septima præsumptione.

32 **TERTIA** † præsumptio est, quando esset læsio in locatione seu in quantitate factus. & hoc potest esse quatuor modis, in persona conductoris, & alio modo in persona locatoris. Primo modo ex persona conductoris quando excedit summam iusti præcij habito respectu

respektu ad quantitatem pecunie & solute pro re uendita, eademque locata. Et habito respectu ad fructus qui recipiuntur seu recipi possunt ex dicta re locata, & ad possessionem quæ exsolui debet ex re liuella. exemplum. Emit Titio fundum centum aureis, & sibi locauit eundem fundum pro xxxij libris in anno. certe ista est latio respectu pecunie mez solute, quia soluuntur communiter in ciuitate Verone viginti quinque libras denariorum pro re empta centum ducatis. & est latio respectu fructuum percipiendorum ex dicto fundo ualente centum aureos ultra viginti quinque libras denariorum, uel circa earum eliminationem deductis expensis, ac etiam est latio respectu liuelli: quia licet fructus mez locationis sit iustus, & communiter Verone reputetur iustus, quando soluuntur de liuello emphyteosi, & non de locatione simpliciter, debet solui pro minori quantitate, uidelicet in ratione quinque pro centenariio, quia istud est iustum precium fructus liuelli siue emphyteosis. Nam quantum ad soluendum fructum de liuello, oportet nos ex redditibus metiri emphyteosim, & examinari pensionem subtiliter, & ex precio collato redditus possibilis in uiginti annis computari, & in redditibus ex hoc communis agi emphyteosim. ut est tex. in auten. de non alienan. §. quia uero leonis. in fin. & in auten. perpetua. C. de sacrosanctis eccles. Et sic pensio iusta quæ recipitur ex re liuellata, est illa quæ collata in uiginti annis ultra uiginti annos, continet eliminationem rei liuellate, ut nota glo. in dicta auten. perpetua in uerbo iuxta. & in dicto §. quia uero leonis. in fine, in uerbo, faciendam. & sic ex hoc patet quod precium fructus, quod ex simplici pensionem annuatim soluitur, per respectum ad ipsos fructus, uidetur esse quidam racita uenditio fructuum: sed pensio siue fructus, qui soluitur ex contractu emphyteotico siue liuellario non datur principaliter per respectum ad fructus, sed in recognitionem domini tantum, ut notat Bartolus in l. j. & ij. oppo. C. de iure emphyteotico. & Ant. de Burr. in ca. potuit. extra de loca. & est ratio interdictum rei locatæ simpliciter, & fructum rei liuellate: quia liuellarius tenetur manumittere rem liuellatam suis expensis, maxime cum detur & dicatur in instrumento liuellario ad meliorandum & non peiorandum, ut habetur in l. i. & si. C. de iure emphyteotico. & etiam si res liuellata culpa liuellarii, uel etiam sine culpa, sed casu fortuito deterioraretur, nihilominus liuellarius siue emphyteota semper tenetur ad pensionem, nisi tota res pereat, ut d. l. j. & ibi no. C. de iure emphyteotico. Et habetur in §. adeo. Instit. locati. in tantum quod liuellarius uerus, qui non potuit percipere fructus aut redditus rei liuellate pensionem soluere tenetur in recompensatione eius, quod minus soluit, quam simplex conductor, ut habetur in dicta l. j. C. de iure emphyteotico. & in ca. propter sterilitatem. extra de loca. & ita de consuetudine generali Verone obseruatur, quod non

est in simplici colono uel conduttore, qui non tenetur suis sumptibus rem locatam manu tenere: ut habetur in l. colonus. in prim. ff. loca. & in l. haecenus. ff. de usufructu. nec etiam tenetur ad soluendum fructum, si non percepit fructus ex re locata, ut licet queritur. §. exercitu. & lex conducto. §. si uis tempestatis. & §. sed. & si labes. & in l. si merces. §. uis maior. ff. loca. & in l. si uno. eodem titulo. Et habetur in d. c. propter sterilitatem & ad hoc uide tex. cum glo. not. in autenti. de non alienan. §. quia uero leonis. in uerbo, diximus, quæ incipit, accipe uerbum, id est, concedimus. collat. ij. & tex. cum glo. in uerbo, propter fortuitos casus. §. dudum. eodem titulo. & sic cum liuellarius grauaretur in aliquo, imo in pluribus, magis quam simplex conductor, debet in alio releuari. & sic quod liuellarius soluat tantum fructum in ratione quinque pro centenariio. argu. l. cum qui. cum ibi notat. ff. de iureiur. ubi habetur, quod qui in uno grauatur, in alio debet releuari, & contra. & facit regula c. qui sentit onus. & c. rationi congruit. de regulis iur. in vi. cum similib. Alio modo contingeret latio in locatione seu quantitate fructus, uidelicet quando excedit summam iusti precii, habito respectu tantummodo ad quantitatem pecunie solute pro re uendita, eademque locata, de qua supra positum est exemplum circa principium huius tertie presumptionis. Tertio modo contingeret latio, habito respectu solum ad fructus uel redditus qui percipi possent ex re locata. exemplum poni potest sicut dictum est supra in primo modo lationis. Potest etiam poni aliud exemplum, in quo communiter decipiuntur. Aut ipsi decipiunt in ciuitate Verone emittentes, ac demum incontinenti locantes eandem rem, uidelicet quando res uendita eademque locata erat domus. Nam licet ego emerim domum pro centum, & sic iusto precio, & locauerim iure liuellarii eandem uenditori eandem domum pro uiginti quinque libris denariorum, sic quod communi precio, habito respectu ad dictos centum ducatos, quia dictæ uiginti quinque libras licet sint commune precium Verone rei quæ est ualoris centum ducatis: quod tamen iniustum, ut statim uidetur, tamen certum est quod non est iustum habito respectu ad pensiones siue redditus, qui percipi possent ex dicta domo liuellata: quia dictum precium uiginti quinque librarum esset etiam iniustum respectu locationis simplicis. Nam illa domus si tertie persone deberet locari ad tempus, non posset locari nisi usque ad uiginti quinque libras, uel circa. & sic in ratione trium pro centenariio uel circa. Soluendo ergo hoc casu uiginti quinque libras in anno, esset sine dubio latio respectu redditus uel pensionis, qui percipi possent ex dicta domo, ut dixi. Quarto modo potest contingere latio habito respectu solummodo ad pensionem, quæ solui deberet ex re liuellata, ut proximo casu præcedenti, quando soluuntur uiginti quinque libras de liuello pro domo uendita centum, pro quo precio alii non localiser, sed

Ad quantitatem pecunie.
Res ualeat quantum communiter uendi uel locari potest. l. si seruus. la. ij. in prim. & ibi gloss. in ver. inuenit. Item quantum uendi uel locari potest pactis appositis, non aut simpliciter. Baldus in c. de cedenti. v. col. uel de pac. ff. qui seru. da. poss. l. si uenditor. §. si & seru. uo expo. not. in c. cu loca de fid. instr. prædicta uera etiam in actione, ut tantum ualeat quantum uendi potest modis prædictis. Baldus in l. p. diuersas. j. q. C. manda.

sed pro maiori: quia ille fides vigintiquinque librarum non solum est iustus respectu simplicis locationis, ut dixi, sed etiam liuellariæ: quia si illa domus daretur in emphyteosim tertie personæ, non posset dari ultra vigintiquinque libras. Quinto modo potest contingere læsio ex parte locantis, quando emisset rem locatam pro minori precio quam valeret. exemplum, emit vnus fundum, pro centum, qui valebat centum & quinquaginta, & incontinenti venditori locauit in perpetuum eundem fundum vigintiquinque libris denariorum in anno, cum pacto de retrouendendo: nam emptor videtur esse deceptus: quia si vere emisset ex quo ille fundus potuisset alteri locari vigintiquinque libris cum dimidia, in ratione vigintiquinque libr. pro centum ducatis est læus in duodecim cum dimidia. Et propter hoc est præsumptio, quod non sit verus contractus emptio nis, ex quo locauit minori precio non ductus necessitate. ad hoc adde quod dicam in sequenti præsumptione. † Concludit tantum circa prædicta, quæ & quando dicatur, & sit iusta pensio. Aut venditio est facta iusto precio aut iniusto. Primo casu fundus venditus, qui locatur venditori, aut aliuellatur, aut sibi in emphyteosim concedit. Si locatur, pensio iusta est, habito respectu ad fructus & redditus, qui percipiuntur ex ea. sed si liuellatur, tunc aut fructus redditus fructus communes, sed multo plus aut minus, quam communiter aliæ possessiones reddunt. si redditus fructus communes, & tunc pensio iusta est, habito respectu ad valorem rei, quæ est secundum pecuniam solutam per emptorem ratione quinque pro centenariis. Sed si fundus venditus, redditus multo plus vel minus de fructibus vel redditibus quam aliæ possessiones. Exemplum de pluri in molendino, quod est in flumine publico, ut puta Athesi, quod communiter valet centum ducatos, vel modicum ultra, & redditus de fide simplicis locationis omni anno quadraginta vel quinquaginta minalia frumenti, & sic ultra duodecim pro centenariis. Exemplum de minori in domibus vel palatiis, quæ communiter multum valent, pro modica pensione locantur habito respectu ad valorem eorum. ut est textus in l. fin. §. si autem legata. ibi, veluti domus in prouinciis preciosa. C. de bonis quæ liber. & ibi Baldus, qui dicit per illum textum, quod domus præciolæ sunt quodammodo steriles, quia non correspondent

33 redditibus precio domorum. † Nam in ciuitate Veronæ communiter in ratione trium pro centenariis domus locantur: & quandoque precio viliori, si sint domus præciolæ. his duobus casibus videtur, quod iusta pensio sit habito respectu ad fructus vel redditus, quando esset locatio simplex: sed si esset liuellatio, tunc in molendino credo quod non habeatur respectus ad redditus, qui sunt in magna quantitate, sed in ratione quinque pro centenariis, habito respectu ad valorem rei, ut habetur in dicto §. quia vero leonis, in autentici, de non alienan. colum.

17. Et licet molendinum videatur minus valere respectu quantitatis fidei, tamen illud est propter periculum quod est in eo, ne pereat vel deterioretur, & propter magnam impensam quæ fit in eo manumittendo. Vnde deducendo omnes expensas & æstimationes periculi, non dicitur in veritate dominus percipere tantum de fidei. Cum ergo liuellatur dictum molendinum vni, & in eo transeat omne periculum, & omnis impensa ad eum spectet, sicut & dominus emit modico precio propter dictum periculum & impensam futuram, ita debet etiam modico precio liuellari, ex quo, ut dixi, in liuellarium transit omne periculum & impensa, ut l. j. cum ibi nota. C. de iure emphyteotico. & dixi supra. sed in domo credo quod ista sit iusta pensio, quæ esset iusta, si alteri non venditori liuellaretur. Quæ autem sit illa: dic qd est illa, qua communiter tales domos liuellari solitæ sunt in eodem loco, ut dixi in præcedenti præsumptione, verum quod dictum est. de quo dic ut ibi. Secundo casu quando iniusto precio venditus sit fundus, qui nunc locatur, & eodem modo distingue: Aut fundus venditus redditus fructus communes, aut non, si redditus fructus communes, & tunc in foro ciuili vel canonico iusta pensio locationis, si in plus est habito respectu ad fructus, & iusta pensio liuelli est in ratione quinque pro centenariis, habito respectu ad valorem rei, & non ad pecuniam per emptorem solutam, sed in foro conscientie, credo quod debeat haberi respectus ad pecuniam solutam, ut dicam in quinto casu princip. Si autem res non redditus fructus communes in simplici locatione, debet haberi respectus ad fructus in luello. dic ut dixi, quando fundus est venditus iusto precio. & prædicta clare procedunt, quando pensio consistit in pecunia. Si autem consisteret in aliis rebus, in vino, oleo, frumento & similibus: & tunc debet inspicere quantum communiter valet, & valere æstimatur illud, quod soluitur pro pensione: & in hoc debet etiam considerari, si condutor tenetur portare vel conducere illum fidem ad domum locatoris, vel non, iuxta nota. per Bartolum & Doctores in litem illa. ff. de constituto pecunia. & per Baldum in l. acceptam. in xij. vsque ad sextandecimam questionem. C. de vfuris. & per Angelum in autentici. exactio instante do §. illud vero. columna septima. nam si de iure non teneretur condutor liuellarius concedere fidem suis sumptibus ad domum domini locatoris, & esset conuentum expresse, quo liuellarius teneretur in æstimatione iusti precii fidei, hæc expensa deberet addi, & per hoc tanto plus fidei æstimari. Idem in expensis portarum & in gabellis, & in aliis similibus, quod nota, quia aliqui in hoc non aduertunt. Aliqui tamen dicunt, quod in prædictis casibus licitum est hodie plus recipere de fidei seu luello in monetis seu libris denariorum, quam alii: quia in superioribus aureis valebat Veronæ aliquando tres libras cum dimidia, aliquando

quando quatuor nunc vero valet quatuor cum dimidia. Quando valebat tres libras cum dimidia, cum sit licitum recipere tantum quinque pro centenaria de fide luelli, ut supra dixi, iusta pensio erat in decem & septem libris cum dimidia tantum, quæ tunc erat quinque ducati. Quando valebat quatuor libras, iusta pensio erat in viginti libris, quæ erant quinque aurei. Nunc vero cum ducatus valeat quatuor libras cum dimidia, iusta pensio est in viginti libris cum dimidia, quæ sunt hodie quinque aurei. ¶ Vnde in effectu quicquid valeat aureus, siue eius æstimatio crescat, siue decrescat, semper debet solui tantum in monetis de fide luelli, quod valeat quinque ducatus de luello in ratione ceterum ducatorum: & sic quinque pro centenaria & istud est verissimum, & ita teneo. & ideo contra factus luellaris siue emphyteoticus celebrati Veronæ tempore quo ducatus valebat quatuor libras, ex quibus soluebantur vigintifex libras pro centum ducatis, sicut communiter nunc soluntur Veronæ, sunt illiciti: quia illæ vigintiquinque libras erant sex ducati & unum quartum, & ita erat ratione sexti & vnius quarti pro centenaria, quod est bene notandum per Veronenses, ad quod videatur omnino, quod etiam dicam in quinto casu principali, & præcipue in verbo, & ideo Veronenses seruare videntur. Item aliqui dicunt, quod in distictione licitum est emptori locare siue luellare rem emptam ipsi venditori vel alteri pro maiori fidei uel pensio ne, quando est pactum de retrouendendo, quæ si non esset, nam hoc casu non videtur plenarie & cum effectu translatum esse dominium in emptorem, ex quo venditor post certum tempus uel quandocunque potest redimere. cum sit in potestate venditoris posse, quando redimere uult rem venditam, & se liberare a præstatione fidei, siue luelli, videtur in hoc fieri deterior conditio emptoris, eiusdemque locatoris, quia dicta res videtur valere minus ipsi emptori, & præsertim si vendere uellet emptor idemque locator ius suum, quod habet in ipsa rem emptam, & per eum locatam non enim ita faciliter reperiret emptorem, sicut reperiret si non esset pactum de retrouendendo, & si reperiret minori precio ipsum, quando uendere oportere, ¶ ut experientia docuit, à qua bonum est sumere argumens, si, ut probatur in clemen. dispendiosam in principio, de iudic. & in c. quàm sit in princip. de electio. libro 6. & 44. distictio ne, multis. j. ibi, nisi hic actione tuarum experientis approbarem. & in auten. de quæstore. circa principium. ibi, utilissimo ex ipso rerum experimento. collatione cum similibus. Sed certe isti non bene sentiunt. Nam licet res emptam cum pacto de retrouendendo non ita faciliter reperiret emptorem, sicut si esset emptam si ne illo pacto: non tamen propterea hoc debet minori precio emi. Si vero, communi & iusto precio. Nec etiam debet illud considerari, uidelicet quod eodem precio posset quandoque vendi, quia non emittit causa uendendi, & lis

sibi est quod emat rem pro iusto precio, & quod habeat fructus seu redditus, aut fidei iustos. hoc probatur per argumentum ab absurdo. Pone enim quod quis emit fundum, & venditori locauit cum pacto de retrouendendo precio in iusto in damnum venditoris, eiusdemque conductoris, & emptor nunquam vendidit, neque animum vendendi habuit iura sua, quæ habet in dicto fundo empto & locato, vel venditor ipsum redimit post certum tempus ab ipso primo emptore, nonne esset iniquum & iniustum eum emisse precio minori, quàm valeret, vel quod recepisset fructus ultra iustum, commune, & verum precium? certe sic, quia locupletaretur cum iactura alterius. l. nam natura. de conditione indebiti. ff. hoc etiam suadet l. seruus. ff. de seru. expor. ibi, beneficio affici hominem, interest hominis. & ibi notat gloss. quod quilibet debet esse intentus, ut alii prosit. & non allegat ad hoc iura. facit ad hoc l. ut uim. cum ibi nota. ff. de iustitia & iure. Item hoc iubet lex charitatis dicens, Diliges proximum tuum sicut teipsum. ut habetur Matthæi vigesimo secundo, & ad Philipp. & facit extrà decima distictione, humanum genus, quæ dilectio non solum est seruanda in corde, & proferenda in ore, sed etiam est exhibenda opere, iuxta illud Ioan. tertio. Non diligamus uerbo neque lingua, sed opere & ueritate. Vnde concludendo dici potest, quod contra rationem naturalem, & contra legem ciuilem & charitatem esset, rem minori precio emere quàm esset commune & iustum precium, & locare iniusto fidei in damnum conductoris, sub hoc prætextu, quod non ita faciliter illud ius rei venditæ & locatæ posset vendi, & quod quandoque non nisi minori precio vendi posset propter dictum pactum de retrouendendo, ut patet ex prædictis.

37 **Q**UARTA ¶ præsumptio est, quando contingit lex in pacto de retrouendendo in quantitate precii, & hoc potest esse duobus modis. Vno modo in persona venditoris, alio in persona primi emptoris, eiusdemque locatoris. De primo pone exemplum, emi fundum à te pro centum, eumque tibi locauit iusto precio, & feci tibi pactum quod quandocunque possis redimere pro precio centum & viginti, & sic pro pluri quàm ego emerim: quia si emi fundum pro centum, & postea tibi eundem locauit iure luelli, cum pacto de retrouendendo, omne quod plus ualeat ipse fundus tempore dictæ locationis, & est post melioramentum eius, spectat ipsi luellario. iuxta l. fin. cum ibi not. C. de iure emphyteo. Et dixi supra secunda præsumptione ad finem. Si ergo uolo quod ipse conductor qui uult retroemere, teneatur mihi dare aliquid ultra dictos centum ducatos, quibus emi dictum fundum, uolo illud ultra sortem meam, & illud plus est illicitum, ut probatur in c. illo uos. ibi: & quod ultra summam recepram lx. solidi debentur, extrà de pigno. & i. a tenet Innoc. in

Y a c. in

a Iusto prec. Precium iustum & verum dicitur, quod communi æstimatio ne probatur iustum. Bald. in l. ij. C. de rescind. ven. ultim. col. ver. sed hic occurrit dubium. Item quod in subhaflatione offert. Bald. ibi ad fin. Item quod habitus erat possessor. Bald. ibi, in per l. in fundo. de reuic. Item verum in specio tempore contraclus. l. si uoluntate. & ibi Bal. C. de resc. vendi.

c. in ciuitate. in fine. extra de vfur. Et idem uoluit dominus Guil. de Monte Laudu. in clem. ex grandi. de vfuris. quem fequitur ibi Cardin. §. ceteri. in 3. q. Elleg. ad hoc Hoflien. & Doc. in cad. noſtram. extra de emp. & vend. Imo po teſt forte dici vfura. quia quicquid accedit forti. eſt vfura. ut eſt text. cum glo. in verbo. non poſſit. in fin. in l. rogati. §. ſi tibi. ff. ſi certū petatur. & probatur in l. ſi tibi decem milia. in prin. ff. de paſtis. & hoc tenet beatus Ambroſius. ut habetur decimaquarta quaſtione tertia. ³⁸ plerique. ¶ ubi dicitur. quodcumque accedit forti. uſura eſt. Hoc idem probatur ex conſilio Agatenſi. & habetur eadem quaſtio. 3. uſura. ubi dicitur. Uſura eſt. ubi amplius requiritur. quā quod datur. uerbi gratia. ſi ſolidos decē dederis. & amplius quaſieris. uel dederis frumenti modium unum. & ſuper aliquid exegeris. Et regula illa. quicquid accedit forti. eſt uſura. procedit non ſolum in mutuo. ſed etiam ubi aliquid excogitatur in fraudem uſurarum. ut ē glo. notab. in c. conqueſtus. in glo. magna. ibi. & dicitur. quicquid forti accedit. extra de uſuris. ³⁹ ¶ Et ideo dixit Hoſti. in ſumma de uſuris. §. ſina. verſi. 2. quod contraſtus uſurarius dēgitur. ſi creditor recipit aliquid ultra fortem. ad quod uide quod dicitur in ſequenti præſumptione. De ſecundo modo læſionis in pacto de retrouendendo contingens in perſona primi emptoris. cuiusdemque locatoris. poteſt poni exemplum. Emi a te fundum pro centum. qui ualebat centum & quinquaginta. uel ultra. & feci tibi pactum de retrouendendo in continenti uel ex interuallo pro centum tantum: certe ego ſum læſus in eo quod ultra centum ualeat fundus. & propter hoc inducitur præſumptio contra emptorem. qui fecit dictum pactum de retrouendendo eodē precio. ex quo fundus ualebat multo plus. Non enim eſt uerſimile. quod ſi uoluiffet quod eſſet uerus contraſtus emptoris. quod ſibi feciſſet dictum pactum de retrouendendo pro dicto precio. ex quo non erā in neceſſitate uendendi. & alij non uendidiſſem illo precio. ſed tantum pluri & iuſto precio. ad quod adde quod dixi in præcedenti præſumptione in quinto modo læſionis. & hanc præſumptionem bene nota:

⁴¹ **Q**UINTA ¶ præſumptio eſt. quæ colligi poteſt ex his quæ ſtatim dicam. quando. ſi plus ex igit ſiue percipitur ex uenditione ſecunda. quā ſit illud quod ſoluit in prima. non in pecunia. & in alia re. Exemplum. ſi emi fundum a Titio centum aureis. & ſibi eum in continenti liuellauim cum pacto de permutando. hoc modo. uidelicet quādocumque uel uſque ad certum tempus dabit mihi Titius unum liuellarium bonum tam pro contracambio reſpectu fundi. quā etiam reſpectu perſonæ liuellariæ. quod ſum ſibi obligatus facere retrouenditionem dicti fundi. Nam ſi dictus fundus in primo uenditus non fuiſſet ſufficiens. uel Titius uendens. non eſſet idoneus uel ſufficiens liuellari-

us. uel ſi ipſe Titius uenſito. idemque conduſtor. & fundus uenditus eſſet ſufficiens. & idoneus. & uellem quod in permutacione pro contracambio teneatur mihi dare assignare fundū unum. & liuellarium meliorem tunc eſſet illicitum. & uſura. ut probatur ex his quæ dixi in præcedenti præſumptione. & probatur expreſſe ex uerbis beati Hieronymi ſuper Ezechiel. lib. 6. habetur 4. q. 3. putant. ubi ſic textus dicit Putant quidam uſuras tantum eſſe in pecunia. quod prouidens diuina ſcriptura omnibus auferit ſemper abundantiam. ut plus non recipias quā dediſti. Et probatur eadem quaſtione. ſi fœneraueris. & capit. plerique. cum ſequenti: Facit adhuc etiam optime glo. in l. rogati. §. ſi tibi. in uer. non poſſit. ff. ſi cert. petatur. & glo. 3. in fin. in l. ſi tibi decem milia. ff. de pac. & ſi in pacto de retrouendendo eſſet actum. & uenditor idemque conduſtor teneatur dare unum contracambium æque bonum. licitum eſſet. quā licet difficilius reperiatur contracambium quā pecunia. tamen ſi in contracambio nihil plus uel melius interueniat. uel reſpectu fundi. uel reſpectu liuellarij. non eſſet illicitum per prædicta.

⁴¹ **S**EXTA ¶ præſumptio eſt. quādo in pacto de retrouendendo contingit læſio in aliqua expenſa. quæ ſpectaret ad ipſum emptorem eūdemque locatorem. & ipſe uult quod illa expenſa ſpectet ad ipſum primum uenditorem. eūdemque conduſtorem. Exemplum. quia in inſtrumento pacti de retrouendendo actum & dictum eſt. quod quādocumque conduſtor retroemere uoluerit. teneatur ſoluere omnes expenſas chartarum & inſtrumentorum. ut communiter apponere conſueuerunt notarij Veronæ. & male. nam de iure communi & etiam de conſuetudine Veronæ verſatur. quod emptor teneatur ſoluere inſtrumentum emptoris: quia iſtud inſtrumentum ad probationē iurium ſuorum ſtare debet penes ipſum emptorem. ut in c. j. extra de probatio Et ita ut ſupra dixi. communis conſuetudo & obſeruantia eſt. quod emptor rei exoluat expenſas chartarum ſiue inſtrumentorum. ſi uult eas uel ea habere. Et ex quo tractatur de eius commodis. etiam debet ſentire in commodum. per regulam capituli. q. ſentit de regu. iur. lib. 6. & l. ſecundum naturā. ff. eo. u. & habetur in l. eum qui. in prin. ff. de iureiur. nec ferendum ut quis lucrum uelit amplecti. & onus penitus ſubire reuſet. ut in l. v. nica. §. pro ſecundo. de cadu. tol. & ita tenet Alber. de Ro. in l. diſſoluta. C. de condi. ex lege. ⁴² uidelicet. quod creditor teneatur ſoluere tabellioni conſcienti inſtrumentum crediti. allega. l. eos. §. interdicta. cum gloſſ. ibi C. de uſuris. qui dicit. quod ita uidet communiter obſeruari. Et idem tenet in d. l. eos. in fine. qui ſubdit. quod contrarium faciunt uſurarij Bergomenſes. cum ergo emptor idemque locator uelit quod conduſtor ſoluat omnes expenſas chartarum uel inſtrumentorum. apparet quod non uult ſoluere pro inſtrumento emptionis ſuæ. quod ad

ad ipsum spectaret. & sic est presumptio contra eum, ex quo vult aliquid ultra sortem, & non videtur etiam habuisse animum emendi, sed potius quod res vendita fuerit in effectu sibi pigriora: quod est notandum, quia multi in hoc errant, ut hic probatur per ea quae dixi in precedenti presumptio. Et idem est dicendum, quando locator vult, quod conductor quandoque; retro emere vellet, teneatur solvere omnes expensas per ipsum emptorem, eundemque; locatorem pro gabella emptionis, vel pro proxenetis in casu, quod dicta expensa spectaret in totum vel in parte ipsi emptori iuxta not. in l. debet. ff. de ad. l. edic. & per Bald. & Salyc. in rubric. C. de rebus cred. & per Baldum in l. si praedum C. de ad. l. actio. & ego plene scripsi in d. l. debet, quae tamen lex videtur facere in contrarium, dum vult, quod emptor teneatur emptori restituere illud quod soluerat emptor pro gabella, & proxenetis. & ibi ideo est: quia contractus resoluitur ex culpa venditoris, quoniam res vendita erat morbosa vel vitiosa. hic vero ex voluntate utriusque ad preces & voluntatem venditoris resoluitur.

43 **SEPTIMA** ¶ presumptio est, quando res pro parte vendita, & pro parte donata, & non subest iusta causa donationis. argumento l. per diuersas. cum ibi nota. per gloss. & Doctor. C. mandati. & tex. cum ibi nota. in l. ab Anastasio. eodem tit. & ita tenet Bald. in l. i. C. de repudianda hereditate. & in l. fina. ibi, tertio potest impugnari C. ne lic. potest. Et in consil. suo quod incipit. ad probandum & ostendendum. in ij. articulo. & Specul. in tit. de cessione actionis. §. j. verbi. praesumitur simulatus. Ad quod optime facit l. vir uxori. & ibi no. ff. de iur. dot. quia non est verisimile, quod fuerit animus donandi, ubi est pactum, & ubi est de redimendo appositum. arg. l. qui sic soluit. ff. de sol. etiam si sic dictum quod donetur ob benemerita. ut infra statim dicam, quod est bene notandum contra usurarios & illicitos contractus celebrantes, qui ne videantur decipere venditores in precio, faciunt quod in instrumento dicitur, & si quid plus valeret dicta res vendita, quantumcunque sic illud plus, illud donat dictus venditor, iuxta ea quae habentur per Doct. in l. si quis cum aliter. ff. de verb. oblig. Et in l. ij. C. de rescin. vendit. & in l. si quis donationis. ff. de contrah. emp. & per Barr. & Doct. in l. si tibi. in prin. ff. de pact. & per Anto. de Butri. & Doct. in c. cum causam. extra de emptio. & vendi. Nam talis cautela donationis inducit praesumptionem fraudis: quia donatio dicitur iactatio, & dilapidatio. l. filius. in prin. ff. de dona. & habetur in l. contra iuris. §. filius. ff. de pact. Sed nemo praesumitur iactare vel dilapidare suum. l. cum de indebito. ff. de proba. cum si. cum non subit iusta & legitima causa donandi in venditore, sed potius necessitas, ex quo magis indiget quam emptor: quia communiter quis vendit possessiones suas propter necessitatem causa habendi pecuniam, cui potius esset facienda donatio,

44 quam quod ipse emptori donaret. ¶ Nam donatio pura & simplex fit propter liberalitatem & munificentiam, ut dicit tex. in l. j. in secundo responso. ff. de don. Sed in necessitatibus nemo liberalis existit, nec existere praesumitur, ut l. rem legatam. in fi. ff. de adimen. legat. & id donari videtur, quod nullo iure cogente conceditur: ut l. donari videtur. ff. de regulis iuris. & ff. de donatio. praesumitur ergo dicta donatio facta a venditore, si non probetur per emptorem iusta & legitima causa, cum in dubio non praesumatur, ut dicta leg. cum de indebito in principio. quod potius facta fuerit ob necessitatem, quam ob meram liberalitatem, quod emptor aliter non emisit, nisi cum dicta donatione, & quod non donasset, nisi illam partem donatarius emisit, ut nota. glo. in l. ab Anastasio. in verbo coloratam C. mandati. & sic donatio in fraudem facta esse praesumitur, ne videatur esse deceptus in precio. ad quod bene advertant notarii, ne sint faciles & prompti ad scribendum dictam clausulam donationis plenissimam in instrumentis venditionum. Sed illam simplicem, videlicet, si quis plus valet, & c. & in istis de possunt apponere: quia illa clausula refertur ad modicum, ut habetur in l. si quis cum aliter ff. de verb. oblig. & in l. ij. de rescin. vend. & in l. si quis donationis. de contrah. empti. & praedicta procedunt etiam si in dicta donatione quae refertur ad magnam quantitatem, sit dictum pro bonis meritis & seruitiis, vel pro benemeritis, quae ipse donans recepit ab ipso donatario: 45 ¶ quia in dubio benemerita non praesumuntur. l. si torre. & l. castrense. ff. de castrenf. pecu. & not. gloss. in l. si donatione. ibi per Doct. C. de colla. & per Doct. in d. l. per diuersas. C. mand. nisi illa benemerita vel seruitia fuerint expressa vel nominatim in specie: quia tunc praesumuntur secundum Bal. qui ita not. in l. illud. quaz. ff. in fi. C. de sacr. sanc. eccl. allegat l. Aquilius Regulus. ff. de donat. & idem sentit ipse Bald. in l. si donatione. ver. sed quid si pater. & in aut. unde si patens. circa principium. C. de inoffic. test. Vel nisi esset facta mentio meritorum cum iuramento: nam tunc etiam haeredes iurantis cogentur stare tali iuramento, ut in autent. quod obtinet. cum ibi notatis. C. de probat. secundum Bald. qui ita nota. in d. l. si donatione. ver. sed quid si pater. Ex quo tu sumas cautela, videlicet quod donans specificet illa benemerita, & seruitia iure illa esse vera: quia tunc stabitur illi confessioni, quod iuramentum nunquam apponi facias, nisi vera tibi esse affirmetur, ne sis autor perituri in perditionem animae tuae, & contrahentium. hoc tamen iuramentum parum proficeret, ubi aliae coniecturae vel praesumptiones concurrerent, quae redderent contractum simulatum. ut est gloss. not. in l. emptione. C. plus valere quod agitur. quam sequuntur ibi Doct. & Francis. Zabari. in c. ad nostram. in ij. q.

46 extra de emptio. & venditi. ¶ ubi dicit, quod per illam glossam, quod contractus simulatus non ualidatur iuramento. Responsum affi-

2 **Donatione.**
Donatio i fraudem an & quando praesumitur, vide Bar. plene in l. post contra Rumi. & in l. omnes. §. Lucius. & his quae in fraudem. & in l. si de praeo. ff. Bal. in aut. sed iam necesse. C. de don. an nu. & in add. spe de don. ver. penult.

gno. nam cum deficiat assensus in contractu simulato, iuramentum ad illud non extenditur. per id quod habetur in l. final. C. de non nume. pecu. quod tamen intellige, nisi expresse fuerit iuratum, omnia & singula in instrumento contenta vera esse: quia tunc allegando simulationem, veniret contra iuramentum. secus quando simpliciter iurasset non contravenire, secundum Ioan. de Ino. qui ita not. in d. c. ad nostrā, ad fin. de emptio. & uenditio. Item intellige, nisi iuramentum interuenisset ex intervallo: quia tunc validaretur dictus contractus. arg. l. ij. cum ibi nota. C. quod me. causa. Et facit qd nota. Bar. in l. nemo potest. de le. j. in princ. ij. colum. ver. quæro an renunciatio exceptionis. in fi. ubi dicit quod licet renunciatio exceptionis, simulationis non ualeat, quando fit inconcinenti: secus si fiat ex intervallo post instrumentum, quod dicitur simulatum, per d. l. ij. C. quod metus causa. ceterum si solū interueniret hæc præsumptio, quod res parte esse vendita, & pro parte donata, etiam cum pacto de retrouendendo, non sufficeret ad præsumendum contractū simulatum vel usurarium, ita quod posset rescindi in foro civili vel canonico, in quo standum est scripturis. l. cum precibus. C. de probatio. nisi alia indicia concurrunt, sed in foro conscientie & pœnitentia standum esset veritati, secundum Baldum, qui ita consuluit in consil. suo lxxij. in ordine, modo incipit, Quidam Pœnitentius Licet. ubi vide. & nota. quia habui de facto.

OCTAVA † præsumptio etiam colligi potest ex quibusdam verbis, quæ solent apponi in pacto de retrouendendo, dum dicitur quod quandoque de tus conductor dabit aut soluet fictus rerum venditarum, teneatur dictus locator facere instrumentum venditionis. quæ verba important, quod per cessationem soluenti fictum per biennium vel triennium, non cadit emphyteota seu luellarius a iure suo, ut habetur in l. ij. C. de iure emphyt. & in c. potuit. extra de loca. Nam quando apponitur pactum in contractu contra eius naturam, & sic contractus est insolitus: est præsumptio simulationis & fraudis, ut l. si quis sub conditione. quæ est lex specialissima. & ibi gl. & Doc. ff. de cond. instit. & no. Bal. in c. i. uer. quæro de quibusdā pactis. in tit. de feudo dato inuicem. l. commissio. in vfi. seu. & hoc etiam probatur in c. illo vos. extra de pig. ubi pactum de computandis redditibus in sortem, repugnans naturæ emptio. proportionabile naturæ pignus facit præsumere esse alium contractum, quam verba contractus sonent, & sic esse simulatum, ut ibi no. Anto. de But. in iij. nota. & Doc. ibi scribentes. Ex quo dicendum est, quod ubicunq; apponunt, pacta contra naturam emptio. vel uenditionis, siue alterius similis contractus, aut locationis, vel conductionis in damnum venditoris eiusdemq; conductoris, præsumitur contractus simulatus. l. qui testamentum. & l. cum tacitum. cum ibi

nota. ff. de probat. ad quod adde quod dicam in seq. præsumptione. Auget etiam hanc præsumptionem illud verbum, Venditarum, dum dicitur, fictus rerum venditarum & non rerum locatarum. Nam luellarius non dicitur vendere proprietatem, sed vtile dominium. & dicitur vtilitas fructuum locari in perpetuum, ex qua locatione quæritur ius utile in superficie, & fructibus, ut habetur in l. j. ff. si ager vectig. vel emphyteoticus petatur. & in d. c. potui. de locato. Hæc tamē præsumptio sola parum operaretur, præsertim illa quæ venditur ex verbo Venditarum: quia illud uerbum potius apponitur in instrumentis culpa tabellionis, quam ex mala mente contrahentium. qui sepius ut idiotæ ignorant sensum & intellectum uerborum, iuxta nota. in l. quod si nepotes. ff. de testamentar. tutela. & habetur per textum notabilem in capitulo primo, circa principium. Sed propter simplices non minus significationis ignaros in tit. de noua forma fidelitatis. in vñbus feudorum. Sed cum aliis præsumptionibus coniuncta factis operaretur: quia sicut dicitur, & quæ non prosunt singula, multa iuuant. ut probatur in l. instrumenta. ibi hoc nota. glo. C. de proba. ita e contra, & quæ non nocent singula, multa iuant, ut ibi eadem ratione.

NONA † præsumptio colligitur ex pactis vel clausulis insolitis in instrumento appositis, ut not. in l. si quis sub conditione. ff. de cond. instit. & ibi hoc nota. gloss. Bald. Angel. & Doctor. & idem not. Bal. in uersicul. quæro de quibusdā pactis. ad fi. in tit. de feudo dato inuicem. l. commissio. & habetur in c. illo vos. extra de pigno. & in c. ad nostram. extra de emptio. & uenditio. & facit quod dixi in præcedenti præsumptione, quod bene nota contra multos, qui conantur apponere in instrumentis multa pacta extranea, & insolita ad illa queandum debitorem: quod non est in dubio faciendum: quia sepe numero talia pacta vel clausulæ huiusmodi indicant potius fraudis suspicionem, quam contractus validationem contra mentem contrahentium. Ex quo infero, quod si locator domus vendita ipsi venditori pro fictu vini vel olei, aut alterius fructus, qui non percipiuntur ex ea, cum tales fictus præstari non soleant ex domibus, & tale pactum sit insolitum, contra talem locantem erit præsumendum. & idem est dicendum in similibus, quod nota. item ex hoc infero, quod si in instrumento essent ista sterba, vendidit & tradidit vere, & non in fraudem usurarum, ut vidi sepius in instrumentis: quod ex istis verbis instrumentum a magis præsumeretur suspectum secundum Baldum, qui ita nota. in l. emptio. ver. quod si in instrumento. C. plus valere quod agitur. per glo. in d. l. si quis sub conditione. ff. de conditio. instit. quem sequitur Io. de Imol. in d. ca. ad nostram. circa finem, cui adde quod dicam in fine omnium præsumptionum. vertic. sed circa prædictas præsumptiones.

DECI.

a Instrument. Instrumentum de cuius simulatione constat, non prodest. l. quamuis. & ibi Bal. C. si quis alteri vel sibi. Instrumentum simulatum non dicitur instrumentum, & ideo non venit appellatione instrumentorum in statuto. Bal. in l. si §. in computatione. ul. col. C. de iur. deliberandi.

49 **D**E C I M A ¶ præsumptio hic potissima est in pacto de retrouendendo, quando dictus emptor ideique locator uoluit contractum nēditionis posse dissolui, nisi uigine ad certum tempus: & sic nisi certo tempore lapsa, puta, sex annorum: sed tantum post sex annos quodocunque. & sic resolutio contractus non pendebat a facultate primi venditoris ab ipso principio, sed solum post certum tempus: quia hoc casu apparet, quod primus emptor ideique locator uoluit esse pro illo tempore in lucro percipiendorum fructuum seu fictuum, & ita esse certus de hoc. Dubitauit .n. forte, quod uenditor idēque conditor nisi illud pactum interuenisset, retroemisset dictam rem uenditam post modicum tempus, postquam res suas peregrisset cum pecunia pemptorem soluta: & sic ipse uenditor rem suā ageret cum modico uel nullo damno: quia parum de fictu solueret, & ipse emptor modicum lucraretur de sua pecunia: ex quo ergo uoluit esse securus pro certo tempore in percipiendo fictu, uidetur dubitare quod emptor habuit potius animum pignorandi quam uendendi, & quod hoc non obstante uoluerit fictum certū & securum pro aliquo tempore, & sic ex hoc insurgit præsumptio simulationis & fraudis: & hoc probatur in ca. ad nostram .ibi, promissit, ut quodocunque a septennio usque ad nouennium daret. extra de empt. & uendi. & in ca. illo uos .ibi, & si a tempore contractus usque ad duos annos. extra de pignori. & ita uidi consilium per multos sacrorum canonum interpretes. & ita tenet Hosti. & Ioan. And. in ca. ad nostram. super uerbo, ad nouennium. in nouella. & beatus Bernardinus in suo tractatu de contractibus & usuris. in 39. sermone, art. 2. c. j. & allegat ad hoc solummodo Hosti. & Ioan. An. in d. ca. ad nostram. Sed Bald. in c. j. uerbi. quæro de quibusdam pactis in titu. de feudo dato in uicē legis commissi in usu. seu in hoc referendo aliorum opiniones approbat illam s. quod ex hoc pacto de retrouendendo non censeatur contractus fœneratitius, quia nulla lex uel decretum hoc dicit. ¶ & quia emptio & uenditio pōt fieri ad certū tempus, ut l. 2. c. de pactis inter emptorem & uenditorem. nisi emptor esset solutus fœnerari, & in fraudem usurarum instrumenta simulata conficere, ut habetur in regula, semel malus. de reg. iur. in 6. & hoc dictum Bal. procederet sine dubio, quando rem meā locare in uini in perpetuum cū pacto de emendo post certum tempus, & non ante. quo casu non modo iste contractus non censeatur usurarius ibi, immo nulla usurarū præsumptio ex hoc insurgeret. sed si emissem pure fundum a Titio, & sibi non locassem, sed tempore uenditionis feci sibi pactū, quod lapso certo tempore tantum, & non ante possit retroemere. quo casu loquitur text. in d. ca. ad nostram. & in d. ca. illos uos. uel si emissem ab uno fundum, & ipsum eidem incontinenti locassem, uel fecissem, pactum de locando cum pacto de retrouendendo post certum tempus, siue lapso, & certo tempore tan-

tū. Et his duobus proxime casibus negari non pōt, quin insurgat mala præsumptio contra dictū emptorem propter dictū pactum de retrouendendo post certum tempus, & non ante. probatur in d. ca. ad nostrā. & c. illos uos. in quibus non fit mentio de illo pacto sine causa, ut probaui in principio huius præsumptionis. Et ita intelligo prædictos Doct. qui in hoc consulerūt & bene, ut supra dixi. Sed tamē ista præsumptio sola sine aliis non sufficeret ad probandum contractum usurarium sed coniuncta cum aliis præsumptionibus sic. Et ita intelligo dictum Baldum. in d. c. j. in tit. de feudo dato in uicem le. commissi. & probatur expresse in d. ca. illos uos. ubi erat dictum pactum, & tamen quando concluditur, dicendum contractum esse usurarium, non se fundat Papa ex dicto pacto tantum, sed etiam ex tribus aliis coniecturis seu præsumptionibus. Prima, quia fuit actū quod fructus percepti deberent in soluenda pecunia numerari. Secūda quia ultra summā receptā sexaginta solidi debebant persolui. Tertia, quia primus ille emptor usuras consueuerat exercere. & probatur in d. ca. ad nostram. de empti. & uenditio. ubi etiam fuit appositū dictum pactum de retrouendendo post certum tempus, & non ante. Et tamen Papa ibi dum concludit illum contractum esse usurarium, non se fundat in dicto pacto tantum: sed etiam in enormitate precij quē iuxta dimidiam iusti precij contingebat. Ex quibus præsumit emptionē fuisse in dolo uel fraude: quia ibi partes in ueritate fecerunt mutuū. Sed uolui mutans quod fieret instrumentum de uenditione.

51 **V** N D E C I M A ¶ præsumptio est similis præcedenti, quando in pacto de retrouendendo fuit dictum e contra, uidelicet quod emptor teneatur retrouendere uenditori fundum uenditum usque ad certum tempus, puta decē uel octo annos. & post octo uel decem annos sit in libertate ipsius primi emptoris, quod uenditor sit & remaneat liuellarius perpetuus, uel quod possit cogi ad retrouendum dictum fundum uenditum, quando fuisset locatus, uel quando non fuisset locatus, quod post dictum terminum sit in libertate dicti emptoris uel retinere rem emptam pro sua libera, uel retro uendere primo uenditori, ut probatur per ea quæ dicta sunt in præcedenti præsumptione. & in d. ca. illos uos. ibi, ut si a tempore contractus. extra de pignoribus. & hoc in effectu tenet Hosti. in summa de usuris. §. fina. uerficul. 2. ubi dicit, quod est præsumptio mala contra creditorem, quando uult quod sit in eius potestate, an uelit rescindi. Adde tamen prædictis, quod si esset pactum appositum, quod post certum tempus uel conditionem liceret uenditori redigere rem per ipsum uenditam, si ipse uellet quod tale pactum ualeret, ut est text. nota. in l. si uir uxori. ff. de præscriptis uerbis. & not. etiam Baldus ad leg. final. C. de iure fisci. libr. 10. Et uide quod nota. Bald. in ca. j. in titu. de

Y 4 feudis

feudis dandis mini. uasall. in vñbus feudo Cir-
ca quod dic, vt dixi precedenti p̄sumptione.
quia est par eademque ratio.

32 **V**ONDE IMA p̄sumptio secundum ali-
quos quando quis uenderet fundum mihi
& ego dictum fundum sibi locare in perpetuū,
& simpliciter esset appositum pactū de retro-
uendendo usque ad certum tempus tantū, puta
septem vel decem annos. nam isti dicunt quod
per pactum de retrouendendo usque ad certum
tempus tantum, videtur q̄ uenditor idemq; cō-
ductor nō habuerit animum uendendi, ex quo
sperat usque ad illud tempus retroemere, & ea-
dem ratione uidetur q̄ ego emptor vere uolue-
rim emere postquam feci sibi dictum pactum,
& dictus uenditor non erat aliter venditurus,
nisi cum dicto pacto. & quia ex hoc qd̄ pacisci-
tur usque ad certū tempus, apparet q̄ interim
uoluerit lucrari fructus, secundum Ant. de Bu.
in d. ca. ad nostram. ibi, quid in dubio. extra de
emp̄. & vend. qui hoc ultimum notando vide-
tur istud sentire. & isti qui sunt in hac opinione
dicunt quod melius & tutius esset apponere pa-
ctum de retrouendendo in perpetuum. Et pro
hac opinione facit quod dicā in 25 p̄sumptio
ne. Alij dicunt ecōtra, uidelicet quod maior est
p̄sumptio, q̄n appositum est pactum de retro-
uendendo in perpetuū. quia uidetur maior p̄-
sumptio ex parte uenditoris, quod uere uolue-
rit uendere, ex quo noluit semper esse in liber-
tate redimendi, & sic est ex parte emptoris: q̄
non uidetur habuisse uere animum emere, ex
quo concessit uenditori q̄ possit quandoq; 33
redimere. quid dicendum? Hęc questio decisa
est de iure ciuili: quia non est differentia an fiat
pactum de retrouendendo usque ad certū tem-
pus, completum vel in perpetuum. & in utroq;
casu est licitum, nec ex eo insurgit aliqua mala
p̄sumptio. vt est casus expressus. & in termi-
nis sepe allegata l. 2. C. de pactis inter emptorē
& uenditorē ibi, precium quandoq; uel
intra tempora obtulisse. ubi hoc nota. Bald. in
fin. qui dicit, quod ex pacto de retrouendendo
eodem precio etiam lucrante emptore fructus
medij temporis etiam ante mioram, contrañus
non p̄sumitur simulatus. & idem de iure cano-
nico, vt probatur in dict. ca. ad nostram. de emp̄.
& vend. & in d. c. illo vos. de pigno. nam ibi ta-
le pactum simpliciter non reprobatur. ad quod
uide quod dixi in x. p̄sumptione, & in secun-
do casu principali. Et illud idem ego credo in
foro conscientie, quod est de iure ciuili uel cano-
nico. dictum est, vt supra dixi in principio hu-
ius tractatus, in versu. alij dicunt, quod dictus
contrañus. & etiam dixi in secundo casu princi-
pali: quia hoc solum pactum de retrouendendo
ad tempus, uel in perpetuum non inducit ali-
quam malam p̄sumptionem, maxime p̄sum-
mentem contrañum esse usurarium uel simula-
tum, vt dixi dicto secundo casu principali. Nam
si lex ciuili & canonica hoc permittit, non est
damnum illicitum ne inde iniuriarum nascatur

ocasio, unde iura nascuntur. I. meminerint. C.
vnde ui. & c. qualiter & quando. el. prima. extra
de accusatio. & facit lex secunda. C. de indicta
uiduitate tollenda. & quia quod sit l. permitten-
te, p̄nam non meretur. leg. Gracchus. C. de a-
dulteris. facit. nemo dicitur damnum facere,
nisi cum id facit, quod ius facere non habet, ut
l. nemo damnum: quæ est in penultima chart.
Digestis de regulis. sed si adessent uel concur-
rent aliquæ de p̄dictis p̄sumptionibus,
& maxime illa, uidelicet quando constat, quod
uenditor non erat aliter venditurus, nisi cum
dicto pacto de retrouendendo ad tempus com-
pletum, uel in perpetuum. quo casu est p̄sum-
ptio simulationis, ut dixi in prima p̄sumptio-
ne. & tunc procedit dicta protestatio, quæ sit
maior p̄sumptio simulationis seu fraudis, an
facere pactum de retrouendendo ad tempus cō-
pletum, an ad in perpetuum. Circa quod ego
sic distinguo: Aut querimus quod ad p̄sumptio-
nem contra primum uenditorē, & tunc teneo
quod sit maior p̄sumptio simulationis, face-
re pactum de retrouendendo in perpetuū, quā
ad tempus completum: quia uidetur quod hoc
casu nullo modo uoluerit perfecte uendere, sed
potius pignorare. ex quo uoluit esse perpetuo
in libertate redimendi. Si enim esset pactum ap-
positum de retrouendendo usque ad certum
tempus, completum uidetur saltem post illud
tempus quo habuerit animum in totum alicui
nandi & abdicandi rem a se, in casu quo rem vē-
dicam infra dictum tempus retroemere nō pos-
set. aut querimus quo ad p̄sumendum contra
ipsum emptorem, qui fecit pactum de retro-
uendendo. & tunc aut uenditor uoluit nominando
pactum de retrouendendo in perpetuum: quia
non erat aliter uenditurus, & tunc nulla vide-
tur esse p̄sumptio contra emptorem. quia est
credendum, quod non libenter faceret dictum
& quod potius uoluisset, quod dictum pactum
esset ad tempus completum, cum istud sit em-
ptori fauorabilius, ne res ipsa empta sit sem-
per in suspensio. 34
quia in dubio quis p̄sumit-
ur uelle quod est sibi fauorabilius, ut proba-
tur in l. tertia. similes. ff. de testa. mil. Nam sine
dubio melius est, & utilius, & fauorabilius em-
ptori, quod ipse faciat uenditori pactum de re-
trouendendo ad tempus completum, quā in
perpetuum. quia si facit ad tempus completū,
possibile erit quod infra dictum tempus non
redimet, & sic res uendita remanebit pleno iu-
re apud emptorem, q̄n non fuisset liuellata. uel
remanebit uenditori, quando fuit sibi liuellata
perpetuus liuellarius quod erit propter hoc si
ne dubio utilius emptori. item erit utilius alia
de causa: quia si uellet uendere ius quod habet
in dicta re per ipsum emptor, melius & citius uē-
deretur, quando esset appositum in perpetuum
imo multi & quāplurimi in ciuitate Veronæ
cauent se ab huiusmodi emptoribus & posses-
sionum & liuellatorum, quādo liuellari habē-
pactum de retrouendendo in perpetuum, ut no-
tissimū est in ciuitate Veronæ. Et dixi supra in
iij p̄-

ij. presumptione. uer. alit. tunc dicunt. Et ideo hoc casu ex parte emptoris qui facit pactum de retrouendendo in perpetuum, non presumitur fraus, imò potius per eum fit gratia uenditori, quia melius esset emptori hoc non facere. aut uenditor nolebat indistincte pactum sibi fieri de retrouendendo in perpetuum. Sed rogauit emptorem ut faceret sibi pactum de retrouendendo in perpetuum, quod saltem uolebat ad certum tempus completum. Et tunc si fiat pactum ad in perpetuum, idem quod in casu precedenti, scilicet quod non presumatur fraus uel simulatio ex parte emptoris, imò gratia & liberalitas. uer. etiam hoc casu presumitur fraus uel simulatio ex parte uenditoris, ex quo ponunt in libertate emptoris, quod faceret sibi pactum in perpetuum uel ad tempus, & sic intendebat in effectu uendere. & quod uenditio non staret in suspensio saltem post illud certum tempus. quod est no. Ad quod uide quod dicam in iur. & v. casu principali. Aut uenditor non petiit nisi pactum de retrouendendo tempus uel alternatiue, uidelicet in perpetuum, uel ad tempus, non finiendo magis de uno quam de alio, & tunc aut emptor uolens ampliare, & facere gratiam uenditori etiam non petenti, quia forte erat amicus suus, & intelligebat quod libentius uellet habere pactum in perpetuum de retrouendendo: & tunc dicendum est, ut statim dixi, quod nulla mala presumptio ex parte utriusque, scilicet emptoris & uenditoris, est coniecturanda. aut emptor facit pactum de retrouendendo in perpetuum ipsi uenditori non petenti, neque hoc consideranti, neque propter aliquam amicitiam, & quia ita emptor uoluit, quia forte dixit quod omnino uolebat, quod haberet pactum de retrouendendo in perpetuum, & non ad tempus completum, quod tamen enimet raro. & tamen hoc casu cum hoc pactum ad in perpetuum indicetur potius emptori damnosum quam illud quod est ad tempus, ut supra dixi. & si fecerit hoc emptor sponte, & non ad gratiam uenditoris, iudicarem male esse presumendum contra emptorem. Et ex hoc presumi posset, quod non habuit animum liberum, quod esset emptor, sed potius pignus, & sic simulatio, quia si uoluisset emere, potius uoluisset facere pactum de retrouendendo ad tempus quam ad in perpetuum, cum sibi hoc esset 56 uoluitus. Ex his concludo ad quod praedictum, quod melius & tutius est quo ad forum conscientie in dubio facere pactum de retrouendendo ad tempus completum quam ad in perpetuum. Et modo relatum est, quod sanctus Bernardinus super hoc consilium respondit, quod tutius esset quod non fieret pactum de retrouendendo, nisi usque ad vij. annos. quod ego audiens & intelligens quantae auctoritatis ipse fuerit in his quae sunt de foro conscientie, maxime in tota Italia, quam suis sacris praedicationibus illuminauit, & in multis reduxit. Cogita quia ratio potuit mouere eum ad taxandum dictum tempus vij. annorum in pacto de retrouendendo. & licet

taxatio temporis sit arbitraria, ita quod non possit in ea reddi uera & praecisa ratio, ut est glossa in versi. quadragessimus. in clement. nolentes. de hereti. & glossa in verbo, quatuor. in c. ij. de rescript. l. vi. & gl. in l. j. §. pueritiam. in versi. ratum. ff. de post. & gl. in cap. j. in verbo, possideat. quod incipit, istud est mirabile in ci. si inuenerit. inter dominum & uasallum. in u. si. seu. Et 37 no. Bald. in conclusionibus feudorum, ad fi. ubi dicit, quod de taxationibus temporum nulla ratio reddi potest, nisi quod ita placuit legislatori. Facit quod no. Io. And. in c. seq. extra de rescript. in nouella. Et facit quod habetur in c. non debet. de consangu. & affi. Tamen confideraui, quod ratio potuit esse, quae mouit eum ad taxandum ad vij. annos, & non ultra decem. quia decem anni dicuntur longum tempus. ut probatur in rubro & nigro. C. de praesc. longi temporis x. & xx. annorum. Cum ergo etiam venditor uellet post longum tempus, posset retro emere rem uenditam, uidetur esse maior presumptio, quod non habuerit animum uere uendendi, quod quando tempus est breue. nam si est breue, id est, non longum tempus, apparet quod saltem post illud tempus, si non reemerit, quod remaneret ipse emptor, per ea quae statim dicta sunt. Secunda ratio potest esse: quia quando uult uenditor pactum de retrouendendo, usque ad x. annos uel ultra, est presumptio, quod non habet animum retro emendi quando poterit. quia cum numerus est uerisimilis quod usque ad x. annos possit habere potestatem & facultatem retro emendi. & qui non posset retro emere usque ad x. annos, non est uerisimile quod possit etiam post. Nam qui non potest aureos inuenire usque ad x. annos. raro contingit quod etiam post inuenire possit, ex quo est longum tempus. Est ergo presumptio, quando uenditor uult pactum de retrouendendo usque uel ultra x. annos. non quod non possit infra illos x. annos inuenire uel recuperare pecuniam. sed quia uult de illa pecunia agere facta sua, & quod uult retinere pecuniam emptoris, donec sibi placuit. & hoc maxime uerum est, quando uenditor non fuisset ductus necessitate ad uendendum, sed pro uoluntate: quia forte uolebat facere mercatiam de dicta pecunia. Tertia ratio potest assignari etiam ad hoc, quare magis dixit de septem annis, quam de pluribus uel paucioribus. Nam communiter in septem annis contingit saltem una uertitas seu fertilitas, & aliquando in quinque, ut communiter dicitur: cum ergo uenditor possit in vij. annis habere unam fertilitatem: sequitur quod poterit uel similiter infra illud tempus retro emere. & eadem ratione potest dici, quod satis sit emptori infra illud tempus, quando locauit rem emptam ipsi uenditori, & vel satis sit ipsi uenditori, qui conduxit rem per ipsum uenditam, quia in dictis vij. annis habebit saltem unam fertilitatem fundi uenditi. & sic non poterit dicere omnes redditus esse fertiles, ex quo, ut dixi,

a Pactum de. Pactum de retrouendendo factum à rustico, quod n iuris ignorantia excusat, non est usurarium. Raphael. Ful. & Pe. de Sun. in l. cū a legas. C. de usuris.

Barthol. Capol.

dixi, saltē in vij. annis cōtingit cōiter vna ferti-
litas, quia sic non poterit esse grauatius in red-
ditibus non fertilibus, & sterilitas cōpensatur
cū fertilitate, vt in simili dicitur in l. & si vno.
in prin. & ibi no. ff. loca. & in c. propter sterili-
tatem. extrā de locato. Tu cogita si alia melior
ratio de hoc adduci potest.

58 **TERTIA** † decima p̄sumptio est, quā-
do ab ipso initio partes egerunt, q̄ quan-
docunq; venditor restituit pecuniā perceptā,
emptor teneatur restituere rem suam. Nā plus
appropinquat simulationi pactū de restituēdo
rem & pretium, quā pactū quod retrouēdatur,
cū hoc secundū p̄supponat aliam venditionē
p̄cessisse, sed primū nō. nā non potes mihi re-
trouendere, si primo a me non emisti: sed re-
stituere tē bene potes, secundum dom. Paul. de
Ca. in consil. suo cccxxv. quod incipit, In Chri-
sti nomine, amen. In causa mota per dom. Do-
rotheū. in iij. col. vbi nihil alleg. Tu autē potes
ad hoc allegare. nā cū dicta promissio de resti-
tuēdo rem suā & pretium, sit contra naturam
contractus emptionis & venditionis, primo se-
quitur q̄ inducere videt̄ p̄sumptionē simu-
lationis. per glo. in l. si quid sub conditione. cū
ibi not. ff. de condit. instit. & per ea quā dixi in
viij. p̄sumpt. Et q̄ sit p̄ter & contra naturā
contractus, patet: quia si vera fuisset prima vē-
ditio, dominium rei venditæ fuisset in empto-
rē translātum, si venditor erat dominus, ut in
l. clauibus. ff. de contrah. emp. & in l. emptionē.
in prin. & ibi no. ff. de acq. emp. & interuenit tra-
ditio, vt l. traditionibus. C. de pac. uel aliud lo-
co traditionis, ut constitutū, ut l. quod meo. in
prin. ff. de acq. poss. & l. ab empt. in princ. ff. de
pac. uel aliquid eorum de quibus per glo. in l.
iij. in princ. in verb. animo ff. de acq. poss. & si
secundus esset verus contractus retrouenditio-
nis, primus emptor nō dicit̄ rē ipsius vēditoris
sibi restituere, sed diceretur uel teneretur tra-
dere vel dare, ut d. l. emptorē. nam dominū ip-
sius translātū fuit in primū vēditōrē, ut d. l. em-
ptorē. in prin. vnde eā amplius restituere nō te-
netur: sed potest illā vel aliā soluere, si retroe-
merit rem per ipsum venditā, ut habetur in p̄-
alleg. iuribus. Item pōt dici, q̄ dicta promissio
de restituendo rē suā & pretium, est insolita:
quia vbi partes uolunt q̄ fiat retrouenditio,
nō solent apponi illa uerba, sed uerba tantū pa-
cti de retrouendendo, quē sunt secundū natu-
rā contractus. Et ideo p̄ hoc causatur p̄sum-
ptio suspicionis, ut probatur per ea quā dixi su-
p̄rà in nona p̄sumptione. Illa tamen uerba,
q̄ emptor teneatur restituere rē suā, possent
intelligi, q̄ aut uerbum. Suā, referatur ad perso-
nā emptoris, q̄ in dubio ē credēdū, ex quo illa
ē promissio sua & cēferetur per ipsum prolata
licet in tertia persona sint scripta, argumento
eorum quā not. Bart. in l. ex facto. in prin. ff. ad
Trebe. in l. cum testamento. ff. de auro & argē.
lega. & in l. si quis Titio. ff. de usufru. accre. fa-
cit cap. primum, in verbo, non sua. extrā de spō

sal. Et quod no. Cyn. in l. quamuis. in ff. C. de fi-
deicom. & secundū hoc non repugnant naturā
dictorum contractuum emptionis & venditio-
nis. Aut dictum uerbum Suā, referatur ad perso-
nam dicti venditoris, eiusdemque secundi em-
ptoris. & tunc bene repugnare uidetur naturā
emptionis & uenditionis per p̄dictā, nisi ex-
ponamus suam, id est, sibi debitam per vigore
ipsius pacti, ut exponit glo. in l. j. in verbo, suū
consequatur. ff. quod cum eo. Et in l. cum duo-
bus. §. idē respondit socius qui cessantis. in ver-
bo, suum consequi. ff. pro socio. ubi gl. exponit
id est, sibi debitum. Et alibi glo. exponit, pecu-
nia mea, id est, mihi debita, ut est gloss. in l. si &
me & Titium. ff. si cer. pet. Et gl. j. in l. si pecu-
niam. C. de neg. ge. & facit glo. in l. sicuti. §. di-
stant. in verbo, meū. ff. si seruitus vendicetur.
59 † proprie tamen loquendo dicitur meū uel
suum, quod uendicari potest, ut l. solum. §. me-
um. ff. de rei uendi. Et not. glo. in d. l. j. ff. quod
cum eo. item potest ē exponi uerbum suam,
etiā si proprie intelligatur, subaudiendo quon-
dam, ut subaudit alibi glo. exponendo rex. in l.
uti frui in fine principij. ff. si usus fructus petatur.
i. uerbo usufructuarius. & ibi gl. dicit quon-
dam. & de hoc est casus in glo. in uerbo, domi-
nus. in l. eodem fer. §. eam rem. ff. de pub. & ui-
de quod ibi notat Alber. de Rosa. & uide gl. in
l. ei qui in prouinciam. in verbo, defuncti. ff. si
cert. pet. & uide quod ibi notat Bartolus, qui di-
cit, quod si in instrumento uel petitione dicitur
filius Titij, qui est mortuus, sustinetur: quia
subauditur, quondam. & ita tenet Spe. in titul.
de instr. edic. §. instrumentum. versi. quid si ita
continetur. ubi alleg. alia iura. & Anton. de Bu.
in cap. ex parte B. in fin. pen. col. extra de foro
cōpe. & Bartol. in tractatu de alluuiionibus,
super uerbo, alueus, & notat. per aliquos in ca-
pitulo. Ray. extra de testamentis. hęc sunt: no-
tanda pro intelligentia dictorum uerborum,
& similia.

60 **QUARTA** † decima p̄sumptio ad de-
regendum cōtra hūm simulationem, uel usu-
rarium est, quando pacta appositā in contra-
ctibus claudicant, quia omnia facta fuissent appo-
sita in fauorem creditoris, & nullum esset in fa-
uorem debitoris. Nam si verus fuisset contra-
ctus, non est uisibile quod omnia pacta fuisset
apposita in fauorem creditoris, quia non
p̄sumitur debitor uelle iactare suum. l. cum
de indebito. in princ. ff. de prob. Et ista fuit do-
ctrina Host. in summa de usu. §. si. uerbi. ij. quā
est optima. & eam tenet dominus Gul. de mō-
te Lauduno in cle. ex gran. de usu. ubi dicit, q̄
fraus p̄sumitur, q̄n pacta appositā claudicāt.
quia forte omnia sunt appositā in fauorē cre-
ditoris. & nihil aut parum in fauorē debitoris.
& ita eum sequitur ibi Franciscus Zabari. in §.
ceterum. in tertia q. Et idem not. & tenet Bal.
in consilio suo in hac materia singulari, quod
incipit, ad probandum & ostendendum contra-
ctum esse fictitum & simulatū in ordine meo,

cccxxv. ij.

cccxxvij. in nono argumento. Ad quod adde quod dixi in vndecima presumptione. Et pro hoc facit l. si de meis. in princip. cum ibi nota. per gl. & Doct. ff. de arbitri. ubi dicitur & notatur, quod contractus non debet claudicare.

61 **Q**UINTA † decima presumptio simulationis percipi potest ex parte venditoris propter rem venditam. nam venditor dicit emptori. Ego indigeo caures, si eos mihi des, vendam tibi unum de fundis meis quem ipse volueris, cum pacto retrouendendo. nam hoc casus est presumptio quod venditor non habuit animum vendendi, & sic quod vendere non voluerit, sed potius pignorare: quia si vere ac libere vendere vellet, pro sua necessitate vel voluntate non daret electionem emptori, ut acciperet in emptione quam rem vel quem fundum vellet de fundis suis. imò est presumptio quod vendere deteriore, & minus damnosam, & minus caram, sicut communiter contingit & probatur in l. lex que tutores C. de administr. tu. & in l. magis puro. §. ne pasci. ff. de rebus eorum. quia nemo presumitur iactare suum. d. l. cum de indebito. de proba. in prin. Et idem est dicendum, quando venditor: quia si haberet multos fundos, venderet meliorem, puta domum maiorum suorum, in qua forte educatus est, & habitat, ad quam presumitur habere affectionem, & quod verisimiliter eam non esset venditurus, ex quo habet alia bona que vendi possunt. ut probatur in l. si in emptione. ff. de mino. & in l. j. §. sed si rem. ibi, quam habet patronus affectionem vel opportunitatis vel ceteri, vel illic educatus sit & parentes sepulti. ff. si quid in fraudem patroni. & in l. libertus qui solvendo non erat. ibi, veluti si prædixi. ff. de bon. libere. & in l. lex que tutores. ibi, nec vero domum vendere. C. de administr. tutorum. vel si venderet domum apothecæ suæ, sine qua commode vivere non posset, ad quam presumitur habere affectionem propter commoditatem suæ artis, probatur in dicto. §. sed si rem. ibi, affectionem vel opportunitatis. & sic non presumitur quod eam venderet si haberet aliquid aliud quod cum minori damno & incommodo vendere posset. Et idem est dicendum in alijs similibus.

62 **S**E X T A † decima presumptio insurgit etiam ex persona venditoris propter pretium, quando scilicet emptor voluit solvere pretium iustum, ut puta centum: & venditor dixit, nolo recipere nisi quinquaginta vel sexaginta, quia eis tantum ego: nam tunc est presumptio quod noluerit vendere, sed pignorare, secundum dominum Paul. de Castro præceptorem meum, in consilio suo cccxxvij. quod incipit. In Christi nomine amen. Visa petitione prædicta. in secunda columna circa principium. Et idem si dum venditor peteret octuaginta de suo fundo vendendo

cum pacto de retrouendendo, emptor dixisset, si tu vis mihi vendere fundum sine pacto de retrouendendo, dabo tibi centum, & venditor noluit, imò potius voluit vendere cum pacto de retrouendendo pro octuaginta, quam libere pro centum. nam tunc esset presumptio, quod non habuisset animum vendendi, sed potius pignorandi secundum eundem Paulum in eodem consilio. Et potest esse ratio, licet ipse non alleget: quia in dubio quis presumitur vel le vendere rem suam iusto pretio, & potius quod minoris sit, pluris venderet: licet si in pretio. §. quemadmodum. ff. loca. & in l. in causæ. §. penultimo. ff. de mino. & ideo quando quis sponte id quod pluris est minoris vendit, & minus vult quam sibi offeratur, est mala presumptio, quia tunc videretur velie iactare suum ac perdere, ut l. si filius familias. in principio. ff. de dona. quod non est presumendum. ut in d. l. cum de indebito. in prin. ff. de probationi. cum similibus. Ad quod optime facit, quod dicam in sequenti presumptione. Hic tamen consulendum est utrique, videlicet quod res vendatur iusto pretio pro parte, saltem pro indiviso, que tamen valeat dictum verum, & iustum pretium. & hoc modo tolleretur omnis suspitio paritatis pretij.

60 **D**E C I M A † septima presumptio etiam oritur ex paritate pretij, ex persona emptoris, videlicet quando est incongruitas pensionis, & eius modicitas fundi locati ipsi venditori: nam hoc inducit presumptionem usurarii vel simulationis. Non enim est verisimile aliquem velie iactare suum, ut d. l. cum de indebito. in prin. & maxime in feneratoris cupidum & avarum, ut 57. dist. c. qm. & cap. sic ut hi. & 14. q. quarta. cap. quid dicam. Unde cum de fundo locato longe maior pensio & fictus haberi potuisset, quam præstaretur per ipsum venditorem: sequitur quod fundus ipse, si reuera fuisset ipsius emptoris, ipsum non locasset dicto ficto: sed quia reuera erat pignorat, & ille fictus reuera erat usura, quam emptor habere debebat, non curavit de maiori fictu, quam esset usura sibi debita. habito respectu ad pecuniam per ipsum emptorem solutam secundum Bald. qui ita singular. notat in dicto consilio, quod incipit, ad probandum & ostendendum contractum esse fictitium. in 1. articulo. Ad quod facit quod dictum est in præcedenti presumptione. Et prædictis adde que dixi in tertia presumptione, versicu. quinto modo. Eadem etiam presumptio esset, quando quis emisisset fundum minori pretio quam ualere, puta centum, cum centum ualere & quinquaginta: & facit venditori emptor pactum de retrouendendo pro eodem pretio centum. Nam si alii vendere voluisset, non vendidisset pro centum & quinquaginta: ergo presumptio est, quod uoce non emerit, per prædicta: & maxime hoc verum est, quando iure liuelli non locasset ipsum venditori: sed si liuellasset, tunc esset minor suspitio vel presumptio in pacto de retrouendendo.

Barthol. Capol.

dedo: ex quo per liuellationem illud qđ plus
ualet, fundus venditus efficitur melioramen-
tum liuellarij: iuxta not. in l. fi. C. de iure em-
phy. sed suspicio remanet ipsa in liuellatione,
quā sit minori pretio quā alteri fieret, vt su-
prā dictum est, ad quod adde quod dixi in quar-
ta prāsumptione, ver. de secundo mō lēgionis.

64 **DECIMA** † octaua prāsumptio etiam
considerari & percipi pōt ex parte ipsius
emptoris, propter rem emptam, quam non cu-
rauit uelle vendere, nec de ea informationem
suscipere, dummodo venditor eam conducere
iure liuelli cum pacto de retrovendendo, sicuti
fit per multos emptores in ciuitate Veronē. Si
enim emptor haberet animum emendi, uellet
prius uiderē rem, quam esset empturus, vel de
ea informationem habere, si ualet iustum pre-
tium quod soluit. quia nemo prāsumitur iasta-
re suum. d. l. cum de indebito. cum similib. Ex
hoc ergo quodd non uidit rem uenditā, nec de
ea informationem curauit, prāsumptio est qđ
non habuerit animum emēdi, sed solum habue-
rit animum fidum de sua pecunia percipiendi,
secundum quantitātē ipsius pecuniā suā solu-
tā: & non secundum conditionē rei uenditā,
& fructum exinde percipiendorum, quod esse
non debet, ut dixi suprà in tertia prāsumptio.

65 **DECIMA** † nona prāsumptio colligē
etiā ex persona emptoris, l. qđ emere no-
luerit, qđ ipse propria prādia venderet, & hmoi
contractus faceret, quia non est uersimile, qđ
intendat aliena emere, qui propria non inuti-
liora uendit, cum hęc sint contraria & nemo
prāsumitur uelle incontinenti contraria age-
re. l. nam & ea. ff. de cond. & demon. cum simil.

66 **VIGESIMA** † prāsumptio est, quā plu-
rimum fraudis & simulationis inducit, qđ
dicti contractus uenditionis & locationis cum
pacto de retrovendendo celebrati sunt clam, &
occulte, & non palam: ut est tex. in cle. ex gran-
di. ver. ceterum uerbo occulte. de usur. & ibi p.
Doct. & probatur in l. fi. ff. de ritu nupt. & in l.
non existimo. ff. de admittur. & l. ab Anastasio.
ibi, hoc non occulte. & ibi, si quis autem occul-
te. C. mandati. & ibi per Doct. & in l. data. ibi,
si quidem clandestinis & domesticis fraudibus
C. de dona. & per tex. in cap. ut nostrū. §. porro
& ibi glo. in uerbo, occulte. extrā, ut ecclesiasti-
ca beneficia. & no. per Bar. in l. post contractū.
uer. quartus casus. Et ibi per Doct. ff. de do. & p.
Cy. & Bal. in l. ij. C. de repu. hāre. & per Specu-
in tit. de cessione actio. §. j. uersit. tertium si fa-
cta sit cessio. & per Saly. in l. si quis posthac. in
prin. v. col. C. de bonis prāscrip. Ad quod uide
quod no. domi. Pau. de Ca. l. j. C. de fur. Et pro
hac prāsumptione facit illud uulgare, & testi-
monium ueritatis, Qui male agit, odit lucen-
ut est tex. cum gl. in ea. consulu. extrā de offi.
deleg. & xviij. q. secūda, periculo sum. & tex. cū
glo. in uerbo, occulte. in l. donatio. C. de dona.

& suspicio est contra instrumentū, si occulte est
rogatum, secundum Inno in ca. j. extrā de fide
67 instrum. † Vnde prāsumitur contra illum qui
occulte confert beneficium. extrā, ut ecclesiasti-
ca beneficia. cap. ut nostrum. & facit totus ti-
tu. extrā de clandest. de spō. & id quod dicitur
deus opera tenebrarum. ut capit. cum ex iniun-
cto. in prin. extrā de here. Sed qui palam facit,
licet non bene faciat, in dubio cum quilibet p-
sumatur bonus, ut cap. i. extrā de exco. &
cap. si. extrā de prāsum. cum sim. cū potius p-
sumitur error quā dolus, vel fraus, ut probatur
in d. l. fi. ff. de ritu. nup. Et prādicta sunt uera, ni-
si probaretur, qđ ex aliqua alia causa quā simu-
lationis prādicti contractus clam, nō palam ce-
lebrati sunt. quia in incertis non certis locus
est coniecturæ. l. continuus §. cum ita. de uet.
obli. prādictis adde, qđ si instrumentū diu fete-
rit occultum, prāsumitur esse simulationem. Ita
dicit Bald. notabiliter in l. fraus. ff. de legibus.
Allegat ad hoc Iacobum de Aret. ita hoc tenē-
tem in l. filij. ff. solu. matri. quod no.

68 **VIGESIMA** † prima prāsumptio est,
quando in loco ubi agit, & in quo ce-
lebratus est contractus de quo queritur, con-
fueuit fraus & simulatio in similibus contra-
ctibus adhiberi. nam in dubio prāsumitur id es-
se actum, quod in illo loco fieri consuevit, ut
per tex. in l. quodd si noluit. §. qui assidua. & per
quod ibi plene notauit. ff. de ed. edic. & per l. si
prius. §. j. ff. de aqua plu. ar. & per l. generaliter.
ad fi. C. de fideiuf. cum si Et quodd hoc sit uerū,
tenet expresse Guil. de monte Lauduno, in cle.
69 ex grandi. post medium. de vfur. † ubi dicit,
quodd si quis moratur in loco ubi consuevit
exerceri usura, prāsumit usurarius. alle. xviii.
dist. Afros. & ibi glo. quā etiam dicit per illum
tex. quodd etiam ratione prouinciae prāsumitur
contra aliquem, alle. xxiii. dist. quando. & di-
ctum §. qui assidua. & uide quodd ibi dixi: qđ
etiam dictum est in libello meo de imperatore
militum eligendo, ubi de natione scribitur. Et
hoc etiam tenet Hostien. in sum. de contrahen-
empt. §. i. uer. illud autem non. ibi, consuetudo
etiam usurarii, & terræ in hoc maxime attendē-
da est, scilicet quando multi usurarii sunt in ter-
ra, & sic omnes contrahere consueuerunt.

70 **VIGESIMA** † secūda prāsumptio est,
si emptor, uel etiam venditor esset cōsue-
tus similes contractus facere. Nam prāsumi-
tur contra aliquem ex eo quodd ita facere con-
suevit, ut l. non omnes §. a barbaris. ff. de re mi-
li. & l. qui semisses §. i. ff. de vfu. & l. uel uniu-
er. ff. de pign. actio. & ff. ad Maced. l. item.
aliās incipit, Iulianus. §. quodd dicitur. cum si. &
no. gloss. & ibi Doct. in l. cum allegas. C. de
vfuris. & in l. Iulianus §. idem Papinian. ff. de
actio. emptio. facit cap. semel malus. extrā de
reg. iu. in vi. & ualer arg. à communiter solitis
vel cōtingentibus, & sic ab his qđ fieri cōmu-
niter cōsueuerūt, ut no. gl. in l. j. C. de arb. & ibi
per

per Doct. & glo. in verbo, probabilis. ca. cum
 71 Mart. extrà de celebra. missarum. † Et quis di-
 citur cōfuetus aliquid facere, quan- to fecisset
 bis vel ter: vt habetur per glo. & Doct. in l. iij.
 in fi. C. de epil. audi. & est glo. in aut. de testib.
 §. quia vero multi. in verbo, sepe. col. vij. Et iō
 quidam religiosi dicunt, & dant consilium, q̃
 quis non faciat istos cōtraçtus, nisi bis aut ter:
 quia si quis plures faceret, induceretur mala
 suspitio seu præsumptio contra eum, quod pro-
 fecto tutius est, sed tutissimum esset nullos un-
 quam facere, vt in fine huius operis dicitur. &
 potissime hæc præsumptio procedit, quādo isti
 cōtraçtus fuissent celebrati per proxenetas
 tantum, & non per ipsos contrahentes. Nam v-
 surarij nunquam ipsi suos cōtraçtus per se ce-
 lebrant, sed per mediatores siue proxenetas
 suos secundum Guil. de mote Laudens. in cle. ex
 grand. circa medium. de vsuris. & ibi hoc dicit
 etiam Franc. Zaba. §. ceterum. iij. q. sequendo
 do. Guil. ut dicam etiam in sequenti præsum-
 ptione. & idem esset quando partes ipse per se
 contraxissent mediante aliquo proxeneta, qui
 sit solitus contrahentes inducere ad celebra-
 dos similes cōtraçtus suspectos, & vsurarios p
 prædicta. Nam sepiissime huiusmodi cōtraçtus
 illiciti contrahuntur ex culpa proxenetarum,
 qui omnia velamenta excogitant, & partes in-
 ducunt ad illicitos cōtraçtus celebrandos. Et
 ideo tu mercator vel cōtraçtus caueas à di-
 ctis proxenetis tanquam à veneno pestifero,
 quia ob modicum lucrum quod consequi spe-
 rant ex cōtraçtu, per partes celebrando, quæ-
 runt semper vnus contrahentium, & quando-
 que vtriusque animam perdere & alterius bo-
 na consumere. & idem quando notarius, qui
 confectio instrumentum, esset solitus scribere
 instrumenta de cōtraçtibus vsurarijs vel simu-
 latis, vel aliter suspectis, & fraudulentis, eadem
 ratione. & pro hoc glo. in princ. in l. iubemus.
 C. de proba. & pro omnibus prædictis adduci-
 72 tur ratio. † Nam qualitas facti ex persona fa-
 cientis præsumitur. vt xj. q. iij. ab sit. & xxij. q.
 iij. ca. vindicta. & ita not. gl. not. v. q. v. nos om-
 nes. in verbo, sigello. & ad idem allego not.
 xxxviii. distincti si quis grammaticam. quæ di-
 cit præsumi eo ipso bonum, quod ab aliquo bo-
 no fuit factum. Ita dicamus e contra præsumi
 malum, si est ab aliquo malo factum. & prop-
 terea cauendum est ab huiusmodi proxenetis &
 tabellionibus. adde tamē ad hanc præsumptio-
 nem quod in sequenti dicitur.

73 **VIGESIMATERTIA** † præsum-
 ptio & potissima est, quando esset v-
 surarius, & consuetus vsuras exercere, non tan-
 tum dictos cōtraçtus, quæ præsumptio seu cō-
 iunctura cum alijs prædictis vel alijs earum cō-
 iuncta facit præsumi facili- ter cōtraçtum illi-
 citum, vel simulatum, aut vsurarium, vt proba-
 tur in c. illo uos. in fin. & ibi hoc not. gloss. &
 Doct. extrà de pignorib. no. glo. magna ante fi.
 in cap. conquestus. extrà de vsu. vbi dicit, quod

si in venditione interuenit modicum precium,
 præsumitur esse cōtraçtus in fraudem vsura-
 rum, & præcipue si emptor consuevit exerce-
 re vsuras. alleg. cap. ad nostram. de empt. & ven-
 dit. & dictum cap. illo uos. & ideo propter hoc
 dicit Hostien. in summa, de pignor. §. quando.
 ver. ideo dico. quod ex quo apparet quod cre-
 ditor vsurarius erat, de facili interpretatur cō-
 tra ipsum. alleg. l. Iulian. §. ibi debet. sed debuit
 allegare §. idem Papinianus. ff. de act. empt. &
 ff. ad Mace. l. sed Iulian. §. quod dicitur in l. num-
 mis. ff. de legat. iij. & l. nemo. quæ est lex. iij. C.
 de epis. audien. & sic facili- ter præsumitur cō-
 tra vsurarius, præsertim cum occulte, fraudulē-
 ter solēt inire cōtraçtus vel celebrare, ut est
 text. in clemen. ex grandi. de vsu. & ibi not. per
 Doct. vnde dicit Hostien. in c. ad nostram. de
 74 emp. & vend. † quod cum sit pessimum genus
 hominum, de facili præsumitur contra ipsos,
 maxime, cū debitores egēt, & creditores abun-
 dant: & ideo de facili debitor facit, quicquid
 vult creditor, quia talis præsumptio est fau-
 orabilis animabus ipsorum vsurariorum. Et pro-
 pterea in dubio est sequenda. de sponsa. c. i. iue-
 nis. & de præsumpt. c. illud. & de homicidio. c.
 ad audientiam. & C. ad rescinden. vend. l. ratus.
 & C. de vsu l. cum alle. cum simi. & ita etiā no.
 Pau. de Leaza solennis Decretorum doct. in
 quadam sua disputatione quæ incipit, contra
 instrumentum debiti opponitur quod est v-
 surarium. in v. col. in ver. de quarto patet. Ad hoc
 etiam videatur quod plene scribitur per Ang.
 de Peru. in disput. sua, quæ incipit, Astensis mi-
 les. in xxx. col. cum sequen. & quod dictum est
 in præcedenti præsumptione. Et ideo vsurarij
 cauti, quo ad bona temporalia extorquēda, sed
 incauti quo ad spiritualia: & sic quo ad animā
 quam suis cautelis quotidie illa queare q̃runt.
 d. clementi ex grandi. ante finem de vsu. ut eue-
 nit. Istas duas vltimas præsumptiōes, quæ sunt
 potentissimæ, faciunt q̃ ille qui indiget pecu-
 nia, & vult sibi in veritate pignora fundum
 ipsum, q̃ vendat alteri qui nō sit vsurarius, nec
 consuetus facere huiusmodi cōtraçtus, & ab
 eodem conduci cum pacto de retrouendendo:
 & vsurarius postea emit ab illo emptore omne
 ius suum, & sic cum dicti cōtraçtus venditio-
 nis & locationis cum pacto de retrouendo nō
 habuerint principiu nec fuerint in iudicio ce-
 lebrati per dictum vsurarium, vel solitum face-
 re similes cōtraçtus, videntur cessare dictæ duæ
 rationes & vltimæ præsumptiones, & hoc vide-
 tur velle Guil. de monte Lauduno in dicta clem-
 en. ex grandi. circa medium. de vsuris. vbi di-
 cit, quod vsurarij nunquam ipsi suos cōtraçtus
 per se celebrant, sed per mediatores seu pro-
 xenetas suos, ita q̃ pignora per tres vel qua-
 tuor manus faciant pertransire, antequam ad
 fœneratorem veniant propter fraudem, & ibi
 eum sequitur Franc. Zaba. in §. ceterum. in iij.
 q. Ad quod adde dixi in præcedenti præsum-
 ptione: sed si posset cōstare siue docere de ista
 fraude, hoc sibi non prodesset, imo sine dubio
 &

& multo magis præsumeretur contractus simulatus & usurarius, quam si fuissent a principio celebrati per ipsum usurarium vel solitum huiusmodi contractus exercere, ut probatur in l. ab Anastasio. circa medium. ibi, vel forsit a lias per suppositam personam. C. mādari. & ibi per Doct. & l. qui sub imagine. in princ. C. de distract. pig. Adde quod dixi in precedenti præsumptione. ¶ nam maliciis hominū non est indulgendum. l. in fundo. ff. de rei vendit. & quia fraus & dolus cuique patrociniari non debet, ut est text. in d. cad. nostram. de empt. & ven. cum simi. & sic cum habuerit malum principium, non est licitum alicui scienti emere: quia emptor esset in eadem damnatus. arg. c. tua nos. extra de usuris. & l. j. in fine. ff. de fluminibus. hæc tamē præsumptio, quod sit solitus senerari, vel præcedens, scilicet quod sit consuetus similes contractus suspectos facere, coniuncta etiam cum pacto de retrovendendo, non facit præsumere contractum usurarium. ubi alie malæ præsumptiones non concurrunt, quia usurarii sæpe celebrant contractus veros, & non usurarios, secū dum Bald. qui ita nota. in l. emptione. in si. principij. C. plus ualere quod agitur. per no. per la. co. de Aret. & Cyn. ibi. & per not. in cad. nostrā de emptio. & uendi. & in c. illo uos. de pign. & idem notat ipse Bal. in l. interpositas. in prima colum. ante. fin. C. de trans. tio. ubi dicit, quod ad rescindendum contractum tanquam usurarium, non sufficit probare quod contrahens erat usufructuarius, nisi etiam probatur specificē de illo contractu: & idem tenet Ange. in l. si cuti. §. superuacuum. ff. quib. mod. pign. uel hypo. sol. Vnde uerius loquendo, etsi non sepe, ali quando tamen usurarii celebrant, & celebrare possunt ueros, contractus non simulatos, nec usurarios. Facit ad hoc text. Ioannis Chrysostomi qui habetur de pœnitentiis, distinct. 3. c. quid ergo. ibi, est & alia ratio. ubi dicitur, non potest malus in omnibus esse malus. sed habet aliqua bona. Facit ad hoc quod not. Cyn. Bal. & Doc. in lege. j. C. de probatio. & uide omnino quod no. Ange. in disputatione, Astenfis miles. in 30. colum. cum sequenti. Et quod dicam in quarto casu principali.

76. **V**IGESIMA quarta præsumptio colligitur ex eo, quod uenditor remansit in possessione rei uenditæ, ut probari uidetur per text. cum glo. fin. in verbo, obiciere. in fin. & l. si cuti. §. superuacuum. ff. quib. mod. pignus uel hypo. sol. & per l. si is qui bonis. ff. de acquirere. hæred. & l. j. si quis. C. de natura. libe. & per notata maxime per Cyn. in l. 2. C. de repu. hæred. & ita tenet Specu. titu. de nat. libe. §. j. uerfi. item pone aliquis. & Dyn. idem tenet in l. omnes. §. Lucius. ff. de his quæ in fraud. credi. quem sequitur Bar. in d. §. superuacuum. ante finem. & in d. l. post contractum uerfi. 3. præsimitur. ff. de dona. Et dixi supra in princ. huius operis. Et ita tenet Guido de Suza, qui dicit, quod non præsimitur uenditum, quod in patrimonio effectua-

liter reperitur, per dicta iura, ut refert Bald. in consilio, de quo infra dicitur, quod tempus remanendi in possessione ad hoc, ut faciat præsumentum, relinquendum est in arbitrio iudicis: qui arbitrabitur ex qualitate personarum, ex fama loci, & ex aliis probationibus uerisimilibus, secū dum Bartolum in d. l. post contractum & in §. superuacuum. Et prædicta præsumptio procedit etiam si uenditor constituit se emptoris nomine possidere. iuxta not. per Bar. & Doct. in l. quod meo. in prin. ff. de acqui. poss. & in l. ab emptione. ff. de pact. & per Anto. de But. & Doct. in c. cōuenissent. extra de restit. spoli. si semper uenditor fuit in possessione: quia per hoc non efficitur præsumptio fraudis, nisi interuenierit uera & corporalis traditio. l. 3. C. de suff. ibi, sequitur traditio corporalis. Rationem ego assigno, quia non uidetur uerisimile quod emptor uelit dimittere rem per ipsum emptorem uenditori, & præcium, ex quo nemo præsimitur uelle iactare suum. l. cum de indebito, de p. ba. uel nisi uenditor responderet emptori de fructibus: quia forte cōduxisset uenditor ab emptore rem uenditam: hoc enim faceret cessare præsumptionem fraudis. arg. l. i. tit. ibi. C. de agri. & censu. lib. x. & dixi supra in principio huius operis. uel nisi uenditor alij reseruauerit u sum fructum, ut l. qui quis. C. de dona. tecū dum Bar. qui ita not. & in dictis iuribus. Contractum simulatum quantum esse debeat. in l. post contractum. & in §. superuacuum. & quod dixi, quod ex possessione rei uenditæ in qua uenditor remanet, etiam si constituit se emptoris nomine possidere, præsimitur simulatio, debet intelligi quando apparet causa propter quam sic fecit: ut l. mulier. in princip. ff. rerum amotarum. & in l. si maritus. §. fin. ubi est expressum. ff. qui & a quibus. & casus expressus in c. fin. de renun. in 6. Sicut enim non possunt dici facta in fraudem creditorum qui non sunt. lege prima. C. de iure fisci. lib. 10. Et sicut non potest dici donatio facta metu mortis quæ non sit. ff. de dona. cau. mor. l. j. cum simi. Ita non potest dici contractus simulatus uel ad apparentiam factus, nisi sub sit causa fictionis, propter quam fictionem constat esse factam, secundum Bart. qui ita notanter dicit in consilio suo quod incipit, Petrus Nicol. ubi subdit, quod licet uenditor uel donator post uenditionem uel donationem remaneat in possessione, non facit tamen præsumi contractum esse fictitium & simulatum, & ad apparentiam factum: quia ex sola possessione non apparet causa simulationis, quæ debet ante sustinere, ut probatur in iuribus proxime deductis: & ita loquitur d. l. si cuti. §. superuacuum. ff. quib. mod. pig. uel hypo. solu. ubi. n. suberat causa: quia ad excludendum creditorem erat simulata uenditio. & hoc allegat ipse creditor, sicut dicitur in donatione, quod non præsimitur ficta uel simulata, nisi appareat causa propter quam sit ficta uel simulata: ut not. etiā Bar. in d. l. post contractum. ff. de dona. & Bald. in l. illud. in 7. q. C. de sacr. sanc. ecclesi. uidetur aliter

aliter docere circa prædicta: dicit enim quod ex eo quod uenditor uel donans remanet in possessione, non uideatur probari si nulationis: quia usque ad triginta annos potest emptor uel donatarius agere actione personali ad rem sibi tradendam ut in l. j. C. de auali excepti & l. secundum da. C. de constitut. pecu. cum si non ergo non præsumitur ex possessione simulatio. unde ipse sic distinguit in d. l. illud. Aut est instrumentum promissionis, & non præsumitur ex possessione simulationis: ut d. l. 2. C. de consti. pecu. aut est instrumentum traditionis, & tunc aut sunt aliquæ coniecturæ uel causæ simulationis uel fraudis, ut ex possessione iuncta cum aliis præsumitur simulatio: ut d. l. superuacuum. Et in hoc uideatur conuenire cum Bartol. in d. consti. Petrus Nicolæ. & est ratio differentie secundum Bald. in d. l. illud. inter instrumentum promissionis & traditionis: quia possessio non repugnat promissioni, sed promissio repugnat uere possessioni tradenti nec cum ea concurre. Unde cum non consonet effectus cum sua causa, præsumitur simulatio causæ seu tituli, nisi tradens præcarium accepisset. † Nam per possessionem præcarium excluditur præsumptio si nulationis. ut habetur in l. quod modo. in princip. de acquir. poss. & in l. ab emptione. ff. de pact. Sed non excluditur præsumptio simulationis & fraudis si mul. iun. & ut d. l. superuacuum. & hoc in effectu sequitur domi. Pau. de Cast. in consil. suo 326. quod incipit in Christi nomine amen: præsumptionis his de quibus supra. qui respondet ad dictam l. j. C. de iussu. quam Bartol. allegat, quia loquitur quando persone essent suspectæ uel prohibita, ut ff. de probal. qui testamētum & l. cum quis. §. Titia. de le. 3. secus si nulla sub esset causa, propter quam contrahentes impeditur iuricem contrahere.

79 **VIGESIMA** † quinta præsumptio refutatur ex tempore, quo uenditio durauit, quia per modicum tempus durauit. Unde cum uenditiones soleant fieri, ut res perpetuo sint penes emptorem & pignorationes, quousque debitor soluat, ut si rem. §. omnis. de pignor. acti. Credendum est quod ex modico intervallo uoluerit uendere, sed pignori. Et istud optime probatur in simili, per l. plerique. de ritu nupt. ubi si mulier quæ recessit a marito, non multo tempore in interpositio reuersa est, censetur idem matrimonium, nec censetur diuertisse animo diuertendi & matrimonium dissolueri. ad hoc l. quicquid calore. in fin. ff. de regul. iur. & xxxij. quæst. 2. §. diuortium. Probatur etiam in l. 4. §. si ab ignoto. ff. de manumiss. ubi quando fuit actum a principio quod emptio modico tempore habeat durare, præsumitur emptio simulata. Et ita dicit Bartolus per illum text. in consilio quod incipit, Petrus Nicolæ, ubi ponit de triplici specie simulationis, & istam ponit pro una: facit etiam ad hoc lex si ueneri. §. in bonis. & quod ibi notatur per glossam, & Doctor. de priuilegiis credi.

Et ita consulendo tenuit domi. Pau. de Cast. in consilio suo cccxxv. quod incipit, in Christi nomine amen. In causa mota per dominam Dorotheam, uersicul. his præmissis. Et aduerte, quod illius simulationis natura hæc est, ut debeat hoc expressè per pactum agi, ut dicit text. in d. cap. si ab ignoto. & not. Bartol. in d. suo consil. Et ista dicitur vera simulatio, sed quando hoc expressè non esset actum in pactum, sed tamen recessum est a uenditione infra modicum tempus: tunc est præsumpta simulatio non vera, quæ sola non esset sufficiens ad præsumendam cum effectu contrariam esse simulatum. per d. §. si ab ignoto. ibi, ab ignoto. in hoc agi debet. sed iuncta cum aliis præsumptionibus sic, per prædicta iura quæ ita meo iudicio debent intelligi. Et circa prædicta adde quæ dixi in duodecima præsumptione.

80 **VIGESIMA** † sexta præsumptio comprehenditur ex modo recedendi a dicto contractu emptionis seu uenditionis, quando scilicet receditur per restitutionem instrumentorum incisorum, & sic per modum recessus a dicto contractu, non per modum nouæ uenditionis, quod fieret a principio, si contrahentes habuissent animum faciendi uerum contractum, facit lex, cum hi. §. modus. de transact. secundum domi. Pau. de Cast. in d. consilio cccxxv. uers. tertio reuertat præsumptio. hoc potest sic confirmari quia illud est solum regulariter enim sic retrouenditio & non sola restitutio instrumentorum, maxime incisorum, ergo præsumendum est illicitum. per glo. notabilem in l. si quis dem sub conditione. cum ibi notatis per Bartol. & Doctor. ff. de conditio. institut. & per ea quæ dixi supra in nona præsumptione. In contrarium tamen uidetur facere l. Labeo. cum l. seq. quæ incipit, postquam pignus. cum ibi not. per glossam ff. de pact. & l. chirographum. ff. de probal. & l. iij. & v. in princip. ff. de lib. leg. & l. mortis causa capimus. §. Scia. ff. de dona. causa mor & l. conter. C. quæ res pignori obligat. possunt. & l. creditorem C. de remiss. pig. & l. pecuniar. C. de solu. cum simil. in quibus habetur, quod si restituitur vel legatur debitori instrumentum debiti vel pignoris, maxime cancellatum, uidetur esse facta liberatio, vel pignus remissum. Sed ad hæc iura potest responderi, quod loquantur in liberatione vel remissione debiti aut pignoris, quæ consuevit nonnunquam fieri per redactionem vel legatum instrumentorum: ut ibi habetur. nos loquimur in nouo contractu emptionis & uenditionis, qui non consuevit fieri nisi per nouum contractum seu instrumentum contracti, & non per simplicem restitutionem instrumentorum incisorum: item in contrarium uidetur etiam facere l. j. C. de dona. & l. seruum fili. §. eum qui chirographum. ff. de leg. j. & gl. in l. iij. in verbo, animo. ibi, quintus per traditionem instrumenti 4. ff. de acq. poss. & gl. in §. interdum in verbo, nuda uoluntas. instit. de 81 re. diuisi. in quibus dicitur, † quod si donatur, venduntur,

a Traditione instrumenti. Traditio instrumenti habet traditionis re. glo. Bar. & Al. in l. ab emptione de pact. & Bal. in l. j. ad f. C. de do. & i. tex. & per Al. in l. 3. de acqui. ren. posses.

Barthol. Capol.

venduntur, aut legantur vni instrumenta emptionum alicuius rei, ipsa res vendi, donari vel legari uidetur. Sic eodem modo si restitueretur instrumenta emptionum, solutio prius precio per primum venditorem, uidetur esse facta retrovenditio. Nec videtur quod debeat presumi aliqua simulatio, potest ad hoc dici quod in dictis iuribus non potest cadere simulatio vel pignus, quia loquitur in prima donatione venditione, & legato, nos vero loquimur quando primo precessit venditio, postea redditur instrumenta per que receditur a prima venditione, quod non est solitum fieri: ideo prima venditio presumitur simulata, & vere fuisse pignus, ut cesset hęc suspitionis presumptio requiritur quod fiat noua retrovenditio. Pro hoc optime facit l. nihil tam naturale. cum ibi **2** no. ff. de regul. iur. † vbi dicitur, quod nihil tam naturale est, quam eo genere unum quodque dissolui, quo ligatum est. Ad idem cap. j. extra de reg. iur. in antiquis, vbi sic dicit text. beati Ioan. Chrysost. Omnis res per quascunq; causas nascitur, per easdem dissoluitur. Pro hoc etiam l. per hęc quibuscunq; modis. ff. de regul. iur. vbi dicitur, per hęc quibuscunq; modis obligamur, iisdem in contrarium actis liberamur. Ad hoc etiam glo. xxiiij. q. iij. cum perimus. in verbo, inimicus. & est et de hoc tex. in l. prout quisq; ff. de solu. & est casus in l. j. C. quando liceat ab empti. recedere. & ibi hoc videtur sentire Cy. in vj. & vlti. q. † Multe alie presumptiones fraudis a vel simulationis reperiuntur, que faciunt presumere contractum fictitium, simulatum, vel usurarium. de quibus per Specu. in tit. de cessione actionis. §. j. versicu. si uero dubitatur, utrum sit vera vel simulata. & per Cyn. Barto. Bald. & Doct. in l. j. C. de repu. hereditate. & per Bart. in d. suo consilio, quod incipit, Petrus Nicola. & per Cyn. Bal. & Doct. in l. in emptione. C. plus valere quod agitur, quam quod simulate concipitur. & per eundem Bal. in l. fraud. b. ff. de legi. & in l. iij. si sub specie. & ibi per Doct. C. postu. & aliquid per Bal. & Doct. in l. per diuersas. & in l. ab Anastasio. C. mandati. & per Baldum in l. multum. C. si quis alteri vel sibi. & l. cum allegas. C. de usuris. & p. Doct. in l. emptor. ff. de aqua plu. arcen. & p. do mi. Benedictu de Plumbi. in l. iij. §. si ab ignoto. ff. de manumissi. titu. generali. Et vide text. no in l. cum uir vxori. cum ibi no. ff. de iure dotium. & vide quod no. Bal. in l. non dubium. in iij. oppositione. C. de legi. vbi ponit quot modis fiat fraud legi, ex quibus presumuntur multe presumptiones simulationis & fraudis. Et idem etiam ponit domi. Petr. de Anch. in repeti. cap. canonum statuta. extra de constitutionibus. in xcviij. col. versic. iuxta predicta congrue & c. & in suo consilio xxj. quod incipit, in Christo nomine amen, ad corroborationem predictorum. Et vide etiam per Bal. in l. Deo nobis. in vj. no. C. de episco. & cle. & plene per eundem in additionibus, quas fecit ad Specul. in tit. de dona. per Tancre. de Cor. in suo opere

a Fraudis. Fraus probatur p coiecuras. c. j. & 2. de renun. lib. 6.

b Fraus. Fraus allegata det probari p allegat. vide Spe. de ap. §. iiii. uer. sed se cūdu pmissa. & de dona. ver. ite pone aliquis.

in xj. rubr. quæstio. xiiij. Et vide per dom. Bartho. de Salic. in l. j. C. ne lice. poten. l. & si quis posthac. in prin. in 5. colum. C. de bonis præsc. & per Albe. de Rom. in l. filiz meę. ff. sol. mat. & per Ang. de Aret. instit. quibus ex causis manumitti non licet §. in fraudem. in prima colu. & per Doct. Cano. in c. illo uos. extra de pign. & in c. ad nostram. de empt. & uendi. & in c. ex literis. extra de iureiu. & in c. conquestus. & in c. cū dicitur. extra de usu. & per Host. in sum. extra de usur. §. si. in prin. in titu. de pig. §. quibus pactis. & in tit. de contrah. emp. §. si uerific. de contractu ad contractum. & plene per domi. Guil. de monte Lauduno. in cle. ex grandis. Et ibi etiam per Card. Zaba. in §. ceterum. in tertia qō. & ibi per Doct. de usur. & per beatum Bernardin. in tractatu de contractibus & usur. in sermone xxxix. articulo ij. c. i. Et per Ioan. de Capistrano in suo libello siue tract. de usur. ubi tractat de usura palliata sub nomine uenditionis, sed ille conueniunt materia nostre, que est solummodo quando emittit uel acquiritur res ab uno, & eodem locatur cum pacto de retrovendendo, & ideo eas hic omisi, & si quis uidere uellet, recurrat ad dicta loca, & ad nota ta ibi per Doc. quæ omnia sunt bene notanda. **84** quia nō ita alibi collecta simul reperies † Sed circa predictas presumptiones potest in practica dubitari, quid si in instrumento uenditionis & conductionis cum pacto de retrovendendo esset apposta hęc clausula, uidelicet quod ipse partes renunciant seu renunciauerunt exceptioni simulationis, & apparetur contractus, & non sic autorum, scilicet quod non possit excipere quod sic non sit actum? Dic quod hęc uerba releuant, quia declarant intentionem contrahentium, quod non intendunt istum contractu esse fictitium, uel ad apparentiam factum. Sed si apparent legitime cause probationes & indicia, tunc quia ratione substantie contractus probaretur simulata, eadem hęc renunciatio simulata presumetur, arg. ff. de noua. l. doli. §. diuersum secundum Bartolum, qui ita notat in sepe allegato consilio, quod incipit, Petrus Nicola. in fi. Et idem ipse notat in l. nemo potest. uerfi. quæro, an renunciatio exceptionis. ff. de legi. i. Et idem no. & tenet Card. Zaba. & Ioā. de Imo. in c. ad nostram. de empt. & uenditione. Et idem dixit etiam Bartol. de illa que renunciatio exceptioni doli in factum actioni, & sine causa, in consilio cviii. quod incipit, quidā Petrus. ut dicit, fecit testamentum. & idē ipse tenet in l. fin. §. idem quæsiuit. ff. de conditio. indebiti. & notatur per eundem Barto. & Doct. in d. l. doli. §. diuersum. de noua. & predicta procedunt, quando dicta renunciatio est facta in eodem instrumento quod dicitur simulatum, uel in alio instrumento incontinenti post, nisi partes iurassent uera esse omnia contenta in dicto contractu & instrumento, secundum Bal. in l. fin. C. de non nu. pec. & dixi supra in septima presumptione ante finem. Secus autem si post interuallo talis renunciatio fieret, quia tunc

tunc etiam sine prædicto iuramento tolleretur præsumptio simulationis: ut l.ij. cum ibi nota. C. quod metus causa. secundum Bartol. qui ita notat in d.l. nemo potest. Et per Zaba. & Ioan. de Imol. in d. cap. ad nostram & dixi in septima præsumptione ante fi. Ex quibus videtur concludendum, quod cum in dubio contractus non præsumatur simulatus, sed verus, vel si maritus in fi. ff. qui & à quibus. & in c. fi. de renunc. in sexto. & not. Bart. in d. consi. Petrus Nicolz. Facit lex, merito ff. pro locio. & idem not. Bal. in c. j. si instrumentum in tit. de notis feudorum. & idem tenet in l. rogasti. si tibi. ad fi. ff. si certum per. ¶ Vbi dicit, quod in dubio contractus non debet iudicari usurarius. arg. l. si ea pactione. C. de usur. ubi dicitur quod contractus in dubio non intelligitur excedere legitimū modum usurarum & arg. l. ampliore. §. fi. C. de appella. & extrā de usuris. c. nauiganti. & habetur per Archid. xiiij. q. iij. si quis. Et idem tenet Bal. in c. j. in fi. in tit. de feud. datis minimis valua. in vñ feud. maxime quando de contractu apparet confectum instrumentum, quia pro instrumento præsumitur. ut in aut. de fide instr. §. si moriantur. col. vij. & est tex. cum glo. & ibi notatur in l. cum precibus. C. de probat. Vnde qui allegat instrumentum simulatum, illud probare debet, ut in dictis iuribus. & probatur in l. paronius. ff. de proba. & licet sit aliqua præsumptio de prædictis, in contrarium tamen indistincte præsumitur verus contractus, & non simulatus, quando interuenisset dicta renūciatio, quæ declarat intentionem contrahentium: intelligendo eo modo quo dictum est supra: quia quis potest etiam si est usurarius, celebrare veros contractus, ut dixi supra in xxiij. præsumptione. Nec obstat hic, quod dixi supra, in nona præsumptione. in fin. quod si in instrumento sunt ista verba, vendidit & tradidit vere, & non in fraudem usurarum, quod ex istis verbis instrumentum magis præsumitur suspectum. secundum Bald. in l. emptione. C. plus valere quod agitur: quia illa verba non sunt solita poni in instrumentis, ut dixi in nona præsumptione. Sed prædicta renūciatio bene solet & consuevit apponi, maxime hoc tempore, & propter dictam renūciationem transfertur totum onus probandi in illum, qui vult dicere quod contractus sit ficticius vel simulatus, qui poterit probari per contrariam confessionem alterius partis, cui esset standum tanquam ultimæ in ipsius confitentis præiudicium, ut probatur in l. de ratz. §. j. ibi, fides enim contra se habebitur. ff. de inter. acti. Facit optime glo. in l. in contractibus in prin. in verbo, nullo modo. C. de non nume. pec. & l. Publica. §. fi. ff. de positi. Circa quod vide quod dixi supra in prima præsumptione. Item poterit probari per dilucidas siue legitimas probationes, siue præsumptiones & indicia, & per probabiles coniecturas, ut probatur in d. l. sed si maritus in fin. ff. qui & à quibus. & in c. fi. de renun. in vi. & in c. illo vos. in verbo, præsumitur. & ibi per Inno. & Docto. extrā de

pign. & no. per Guil. de monte Lauduno in clem. ex grandi. de usuris. & per Fran. Zabarel. in §. ceterum. in ij. & l. j. q. & per Bald. in l. iij. C. plus valere quod agitur. & in l. eos. C. de usuris. & patet per ea quæ dicta sunt in omnibus præcedentibus præsumptionibus. & quæ dicam in quarto & quinto principi. ¶ Quæ autem sit dilucida & legitima probatio, & quæ sint præsumptiones, indicia, & probabiles coniecturæ circa hoc dic, quod dilucida probatio dicitur illa, quæ fit per coniecturas. l. si seruus plurium. §. fi. ff. de leg. j. secundum Oldr. & Bened. d. m. de Plum. in d. l. sed si maritus. Legitima probatio dicitur illa, quæ fit per testes & instru. ut est tex. cum glo. no. in verbo Legitimus. in l. cum de indebito. in prin. ff. de proba. & est glo. in l. proprietatis. C. de probat. Item dicitur legitima probatio ea, quæ fit ex confessione partis, ut est glo. in c. ad abolendam. in glo. iij. in verbo, depræhensi. extrā de hæreticis. quæ sint præsumptiones & indicia circa hoc, vide omnino Guil. de Monte Lauduno in d. clem. ex grandi. circa medium. & ibi Franci. Zabarel. in §. ceterum. in ij. q. & vide plenissime in omnibus prædictis præsumptionibus. ¶ Quæ autem sint probabiles coniecturæ, vide not. in c. fin. de renun. in vi. & tex. in c. cum inhibito. in fi. principii extrā de clande. despon. & not. in l. licet Imperator. ff. de le. j. & in l. cum proponeretur. ff. de leg. ij. Item poterit probari per libros & codices rationum ipsius ementis vel vendentis, si est usurarius, & libros ac suos codices rationum, & recogitur. ut est casus in d. clem. ex grandi. §. ceterum. de usuris de quo dic, ut ibi per Doc. Item poterit probari, si iudex procederet contra aliquem tanquam usurarium, vel simulatum contractum faciendum, recipiendo in testes proxenetas, & mediatres & alios, cum quibus dicitur crimen commissum. arg. c. quoniam. extrā de testi. & etiam præcipiat sub pœna, quod quicunque aliquid super hoc veniat & reuelet in publico. arg. extrā de iureiur. c. ad nostram. secundum do. Guid. in d. clem. ex grandi. ¶ licet aliàs sit dubium, nunquid proxenetas, seu mediatores possint esse testes. de quo per glo. in aut. de testi. & pe. in verbo prohibere. col. vij. & per glo. quæ videtur contraria in aut. de fide instr. §. in his. colla. vj. & p. glo. & Doc. in c. dilatorū extrā de testi. cog. & p. glo. pe. & ibi per Doc. in c. Romana. de testi. in vi. & per glo. Ioa. Teutonici. in c. si quis episcopus. in verbo, mediator. j. q. j. & per Doc. in iur. præalle. Et per Bar. in l. deferre. ff. de iure fi. per Bal. in l. oibus. C. de testi. & per Ange. in l. debet. ff. de edil. edi. & per Ant. de But. in c. nō fine in pe. & ul. col. extrā de arbit. in c. ex literis. in ij. not. in fi. pe. col. extrā de transact. & p. do. Bont. de sancto Gemi. in c. i. de testi in vi. item probari et poterit per argumenta, puta per familiā, ut est casus. & ibi glo. & per Inn. in c. cum in diocæsi. c. de usur. fin. eundem Guil. in d. clem. ex grandi. de usur. ¶ Et aduerte in præ. quia si le qui vult dicere instrumentū fuisse, & esse simulatum, debet ostendere causam simulationis seu

fictionis, ut no. Bar. in d. conf. Petrus Nicolæ. & Barthol. in l. post contrac. in prin. ff. rerū amato- rum. & d. l. sed si maritus. in li. l. qui & a quibus. & c. si de ren. in vi. & idē vult Bal. in l. illud in vij. q. ubi, vel causā simula. C. de fac. san. eccle. & dixi s. in xxiij. præsump. Item agens debet de- ducere & exprimere speciē ipsius simulationis certā & clarā, ut no. Bar. in d. conf. Petrus Ni- colæ. & idē no. Bald. in l. ab Anast. C. mandati. & do. Pau. de Ca. in l. i. iungenti. §. dolo malo. ff. de pac. Et si agens vel excipiens de simulatio- ne contractus, non expresseit causā & speciē simulationis seu fictionis, cum sint multæ de q- bus per Bar. in d. conf. debet succubere, ut not. in dictis iur. & no. et per Pe. de Anch. in l. no. cō. xxj. quod incipit, in noie Christiāmen. Ad cor- roboratiōē prædic. quod intelligit, si opponat ab alia parte, quæ petat declarari causā & spe- ciē simulationis, & non alter: s. m. Bal. & domi. Bartho. de Saly. in d. l. ab Anastasio. in vlti. col. C. mand. credo tamen q. reo a sufficiat oppo- nere, q. libellus est dubius, varius, incertus, & generalis, sicut cōter oppo. solet. Et tutius est, q. opponatur in specie de incertitudine causā, & specie simulationis, & q. petatur & declaret causā, & species simulationis. Si tñ opponeret solūmodo generaliter exceptio contra libellū, actor deberet replicare, q. dicta exceptio est du- bia, generalis, incerta, & obicūra: & sic non ad- mittenda. per l. j. §. Labeo. ff. de l. i. i. & c. cū offici. in fi. extrā de præsc. & in cle. fi. de appel. & l. ex duobus. §. ergo si quis. uerfi. si pōt. ff. de iureiur. & Bal. eadē l. §. si quis iurauerit. & habet per do. Anto. de But. in c. ex parte decani. in ij. col. & ibi per Doc. extrā de præsc. ¶ quia exce- ptio generali, incerta, & obicūra non prodest, nisi declaratur ut no. Bar. in l. j. C. de condit. ob- cau. & no. Bar. Ang. & Doc. in l. Tertia textores. in prin. de le. j. quā exceptiōē si est facta, tene- reus declarare: secus si esset iuris simpliciter, s. m. Bal. in l. fi. circa prin. C. de fideicom. Et ideo tutius est, q. actor petat in sua replicatione, q. reus declaret in qua parte libell. suus est genera- lis, incertus, & obicūrus. Idē poterit petere iu- dex ex suo officio, ut no. Bal. in l. age. cū Gemi. in prin. per illum text. C. de transac. quæ omnia bene nota, & tene menti in præc. ut iustas in hac materia luellat, seu petere, & recipere, & arti- culare, seu capitula facere.

QUARTO verò casu principali, quando in contractu venditionis, locationis, cū pa- cto de retrouendendo interuenit fraus, dolus, vel simulatio ex parte vtriusq. contrahētis, vel vnus i. m. sed nulla latio in precio venditōis, locationis, & pacti de retrouendēdo: & tunc dic, si ex parte vtriusq. interuenit dolus, fraus, vel simulatio, quia forte venditor nō habebat ani- mum vendendi, neq. emptor emendi vere: q. pe- tere pōt, vel per confessionē eorum, vel p. præ- sumptiones, de quibus dixi in præcedenti casu principali, & maxime per ea quæ dicta sunt in prima præsump. & tunc non est dubiū q. contra-

ctus erit simulatus vel vsurarius, & poterit re- scindi de iure ciuili, ut l. emptione. & per totū ti. C. plus valere quod agitur, & habet per Bar. & Doc. in l. post contractū. ff. de don. & p. Bart. conf. quod incipit, Petrus Nicolæ. & per Doc. in l. diuersas. C. mandati. Item poterit rescindi de iur. can. per d. c. illo vos. extrā de pig. & per c. ad nostrā. extrā de emp. & ven. cum ibi not. p. glo. & Doc. & etiam multo magis rescindi po- terit, & debebit in foro conscientie, ex quo pōt rescindi de iure ciuili & cano. Nam vbicūque lex, vel canon prouidens super certo dispo- nendo s. m. aliquam rationē, obtinet in foro iudicia- li, rationabiliter obtinet in foro conscientie, se- cundū beatū Thomam, ut refert & tenet Flor. in l. ex parte hæres. §. seruo libertatis. ff. famil. hercis. Si vero probari non posset, vel præsumi ex violenta præsumptione, q. dolus, vel fraus, vel simulatio interuenit ex parte contrahen- tium, & tamē interuenit, & tunc licet non pos- set agi in foro ciuili vel canonico: quia deficit probatio, & non ius. l. duo sunt. Titii. de test. tu, tamen in foro conscientie, in quo deus b. respicit & interrogat cor, & nō manum, ut dicit bea- tus August. in nouellis & habetur per tex. xxiij. q. v. si quid inuenisti. & est tex. in clem. ex iui. in antep. col. §. quauis. ff. de ver. signi. ubi dicit, Qui absconditorum est cognitor, ad animū sibi administrantiū respicit simpliciter, non ad ma- num. & no. gl. in l. iij. in prin. ff. de don. inter ui. & ux. ubi dicit, q. ad cor respicit deus. sine du- bio dictos contractus esset illicitus, simulatus, & vsurarius. Nam hoc casu non est dubium, q. ambo contrahentes faciunt cōtra conscientiā, ex quo in mente gerunt unū, & faciunt aliud: ergo est illicitum & prohibitū, cum ad veritatē vitæ pertineat, ut id quod exterius agitur, inte- riorē mentis dispositionē & habitum repræsen- ter: ut dicit tex. in d. clem. ex iui. §. cupientes igi- tur, & c. Qui enim contra conscientiam fa- cit, adificat ad gehēnam, id est, ad ignem infer- nalem, ut est tex. in c. literas. extrā de res. spol. & glo. in c. ad aures. in verbo conscientia extrā de etate & qualitate. Sed si fraus, dolus, vel si- mulatio interuenit ex parte vnus contrahen- tium tantū, & tunc subdistingue: Aut interue- nit ex parte venditoris, aut ex parte emptoris. Si ex parte venditoris tantū interuenit dolus, fraus, vel simulatio, quia forte non habet in ve- ritate animum vendendi, quod quando sit, col- ligi potest ex his quæ dixi in dictis præsump- tionibus. & maxime in prima, & xvi. Et tunc aut emptor sciebat manifeste intentionem vendito- ris, & sic q. simulate agebat, & quod non habe- bat animum vere vendendi, vel per confessionē eius, vel per alias legitimas præsumptiones: & tunc idem. si quod contractus non iudicabitur illicitus, simulatus, vel vsurarius, in foro contē- tioso, ciuili, vel canonico. ex quo extrema. sima- la, intentio emptoris & venditoris simul non concurrunt: sed in foro conscientie bene tene- bitur emptor, etiam si habuerit animum emen- di, & voluerit potius emere, q. simulate agere quia

a Reo suffi. l. Reus fauorabi- lior est q. actor. l. fauorabilio- res. de reg. iur. & Spe. de aduo. §. sequitur. in prin. & §. utrius- que. in j. colū. uer. sit etiā cau- tus. & de fer. §. j. in ij. col. uer. sed pone. & quo plenius p. Alex. in l. de die. qui fatid. cog. reo- rum est fugere, & causam exte- nuare. vide Spe- cul. de aduo. §. utriusque uer. sit etiam. & §. sequitur. circa prin. & de fer. §. j. uerficu. sed quid si iudex. b. Deus. Deus cognitor est occulorū. 32. q. 2. erube- scant. c. nouit. de iud. clem. ex iui. §. quāuis. de uerfi. sig. ca nobis. 2. de sen- ten. ex cō. deus offenditur ex fauore usuris præstito. cle. j. in princip. de usuris.

quia non satis est tibi bene velle, nisi etiā bene facias: ut dicit beatus Ambrosius in libro de officiis. & habetur in c. non satis. in prin. clxxxvj. distinc. Et est etiam ad hoc arg. in lin. illa stipulatione.

91 ff. de verb. obligat. § ubi dicitur, non sufficit abstinere a malo, nisi fiat quod bonum est. & ibi Bar. & idem ego puto, quando venditor aliter non esset venditurus, & peteret de gratis, quod aliquis uellet emere. exemplum pone, si ius erat obligatus Titio ad dandum sibi centum, & forte sub pōna, uel aliquo interesse, & uult sibi satisfacere, ne in pōnam, uel interesse incurrat: nec habet modum faciendi, nisi uendat unum fundum, uel det ipsi Titio in solutum. Si ius uult facere venditionem mihi de dicto fundo, & eum a me conducere cum pacto de retouendendo: & ego scio, uel Titius scit, quod Seius non habet animum vendendi, & scio quod aliter mihi non esset uenditurus, uel Titio in solutum daturus, quia forte Seius ita dixerat & protestatus fuerat, ut dixi supra in prima presumptione, & scio etiam, quod faciam sibi magnam commoditatem uel utilitatem de presentia: quia liberabitur a dicto debito de centum, & à pōna uel interesse. Dico quod talis contractus esset illicitus, simulatus & usurarius in foro conscientie. § Nam quando non potest aliter subueniri, nisi alter lædatur, commodius est neutrum iuari, quā in grauari alterum, ut dicit idem beatus Ambrosius in libro de officiis. & habetur xiiij. questione quinta, denique in principio. Sic eodem modo & multo magis si nō possum subuenire vicino, qui dicit se uelle vendere cū in ueritate nolit, sed potius pignolare, nisi noceam mihi ipsi, qui facio contra conscientiam, ex quo scio illum non habere animum uendendi, hoc facere non debeo. ut ibi. quod nota. quia multi in hoc errant. Aut emptor nesciebat animum & intentionem venditoris, quia credebatur quod haberet animum uendendi uere. & tunc aut est in lata culpa, si ignorat quod oēs sciunt, ut in l. lata. ff. de uerborum significatio. & idem quia paria sunt aliquid scire, uel scire debere. ut ibi. & l. quod te. in fine. ff. si certū petatur. & probatur per uerba Augustini, quæ habentur xxvij. questione. prima. omnis § ex his. ubi sic dicitur, Omne quod aliter fit, quā probatur, peccatum est: non tamen omne quod fit cum fide, bonum est: ignorantia quæ ex culpa nocet. Aut est in leui culpa uel leuissima, quod quando fit habetur in istis quibus modis re contrahitur obligatio. § penultimo, in glossa. quæ incipit, hic non aliud est dolum. & tunc contractus est licitus, & non tenetur emptor in aliquo venditori in foro conscientie, quia ad hoc ut quis teneatur in foro conscientie, maxime ad damni restitutionem, opus est, quod sit in dolo uel lata culpa, nec sufficit quod sit in leui uel leuissima: sed solum tunc est sibi iniungenda pœnitentia de negligentia, non de damno. argumen. lv. questione secunda. inebriauerunt, & ita sing. not. Inn. in c. sicut dignum. circa si. extra de ho. Aut emptor fuit in nulla culpa, &

tunc sine dubio non tenetur in foro ciuili uel canonico, neque in foro conscientie. & etiam nulla pœnitentia sibi esset iniungenda per prædicta. quod est bene notandum. Et ita intelligo quod not. beatus Bernardus in tractatu de contrahibus & usuris, in sermone xxxix. artic. secundum do. cap. primo. ubi dicit, quod si emptor agri in tentione simplici illum emat, & precio iusto paratus semper retinere illum, si uenditor noluerit ipsum redimere, non est ibi usura: quia nulla ibi interuenit ratio mutui, sed sola emptio pura & simpliciter. qui subdit quod in iudicio animæ, & sic in foro conscientie. Itādum est in his conscientie conscientis se puram & simplicem intentionem habuisse. In iudicio. n. anima culti- bet est credendum. ut est rex. in ca. significasti. circa medium & ibi glo. in uerbo, credendum. extra de homi. & notatur per glo. in c. tua qualiter tibi constiterit. extra de spons. & no. glo. in ele. unic. in uerbo, non ualens. in fi. de homicid. Et est ratio, non est uersimile quod sit immemor sue salutis, in q. vij. sancimus. Sed ego arbitror, quod poterit ipse emptor, si uoluerit, agere contra uenditorem ad rescindendū contractū tanquam simulatum. arg. nostrorum in l. & eleganter. in prin. ff. de dolo. & in l. lul. §. si quis colludente. ff. de actio. emp. & per id quod not. Bal. l. j. ver. sed hic quæro. C. plus ualere quod agitur. & hoc casu sine dubio indistincte tenebitur venditor in foro conscientie. Sed si ex parte illius qui dicitur emptor, interuenit fraus, dolus, uel simulatio, quia non habuit animum uere emendi, & intendebat in mēte quod esset pignus: quod quando fit, patet ex his quæ dixi in precedenti casu princip. in omnibus presumptionibus. Sed si venditor habuit animum uendendi, & tunc in foro contentioso, secundū Hostiū. & Io. And. in c. consuluit. extra de usuris. potest dici talis contractus quasi usurarius. & secundum Laur. de Rodolphis de Florent. in suo tractatu. de usur. super c. consuluit. de usur. qu. iij. potest dici uere simulatus & usurarius. Sed secundū me debet distinguī, quia ex parte venditoris non potest dici contractus usurarius, nec quasi usurarius, ita quod contra eum ad hoc agi possit, siue venditor sciuerit, siue ignorauerit malā intentionē emptoris, ex quo ipse uenditor habuit animum uere & non simulare contrahendi: sed ex parte emptoris bene potest dici contractus simulatus, ita quod venditor contra eum agere potest ad rescindendū contractum, si uoluerit, adeo quod est in electione ipsius uenditoris, an ualeat, uel nō ualeat dictus contractus. per not. in d. l. eleganter. in prin. ff. de dolo. & in d. l. Iulianus. §. si quis colludente. ff. de actio. emp. Et ita intelligo quod notat Bald. in d. l. j. ver. sed hic quæro. C. plus ualere quod agitur. quia licet talis contractus non sit totius simulatus: respectu utriusque partis, tamen ex parte emptoris tantum poterit dici simulatus: ut probatur in l. iurilgentium. §. dolo malo. in fine. & ibi hoc notat do. Paul. de Cast. ff. de pac. & hoc intelligo uerum, si venditor ignorauit malā intentionem emptoris,

Barthol. Capoll.

& sic non fuit in aliquo dolo uel culpa, secus si fuisset, quia tunc propter dolum, uel etiam culpam suam, non posset agere contra emptorem. Et ita intelligo quod notat beatus Bernardinus in dicto suo tractatu de contractibus & usuris, secundo arti. ca. i. ubi dicit, secundum Archidiaconum, quod licet emptor non habuerit animum emendi, tamē ab ecclesia ex hoc condemnari non posset. In foro autem conscientie, quantum ad emptorem, indistincte talis contractus iudicandus est simulatus & usurarius, ex quo ipse mala intentionem habuit, ut habetur per glo. in dicto ca. consiluit. extra de usuris & patet ex prædictis. quantum autem ad venditorem, idem si sciuit, vel scire debuit malam intentionem emptoris, alias secus, ut ex prædictis colligitur, & si nulla læsio interuenit, ut dixi, quia non sufficit benefacere, nisi id ex bono fonte, hoc est, bona voluntate proficiat. ut dicit beatus Ambrosius in lib. de officiis. & habetur 86. dist. 33 non satis. in prin. & quia quicquid agant homines, intentio iudicat omnes. ut dicto c. consiluit. & ibi glo. fin. & Doct. de usuris. & quia diuina iudicia talia foris audiunt, qualia ex intimis proferuntur, secundum beatum Gregorium in uigesimo quinto libr. moralium: & habetur uigesima secunda questione quinta. humanæ. in prin. Et quod dictum est in emptione & uenditione, idem est dicendum in donatione insolutum, & in aliis similibus contractibus. Ut autem hæc materia clarius intelligatur, comprehendendo oēs casus, qui ex prædictis percipi possunt: & ex his quæ dixi primo casu principali, & in prima præsumptione, & simul colligi debent. Sic breuiter concludas. Aut uterque contrahentium habuit animum uere, & non simulate contrahendi, quia emptor habuit animum uere emendi, & uenditor uendendi. aut neuter habuit animum uere contrahendi, quia ille qui dicitur uenditor non habuit animum uendendi, nec ille qui dicitur emptor, habuit animum emendi. aut unus tantum habuit animum uere, & non simulate contrahendi. Primo casu, quando uterque habuit animum uere contrahendi, uidelicet emptor emendi, & uenditor uendendi, quod quando fit, constare potest maxime per confessionem partium, ut dixi in prima præsumptione. tunc indistincte dicas, quod ille contractus non potest dici simulatus, uel pignoratitius, siue usurarius, etiam si esset læsio enormis in contractu uenditionis, & conductionis, & in pacto de retro uendendo. Et etiam si emptor esset solitus sœnerari, uel similes contractus facere, ex quo ipsi usurarii possunt celebrare ueres contractus, & quandoque ipsos uere, & non simulate celebrant. ut dicit Baldus in l. emptione. C. plus ualere qd agere. Et dixi supra in decima quarta præsumptione, quia in incertis, non certis &c. l. continus. §. cū ita. de uerborum obligatio. cū similibus. Et dixi supra in primo casu principis. difficile tamen erit probare in foro contentioso, quod uterque habuit animum uere contrahendi, quando interuenit læsio in contractu, uel emptor est solitus sœnerari, uel

similes contractus facere. Sed in foro conscientie, facilius erit probatio, quia stabili conscientie & fidei se purā & simpliciter intentione habuisse, ut dixi. & quæ læsio interuenit, licet non possit dici contractus simulatus, si tamen aut usurarius, poterit tamen dici illicitus, inter quos est differentia. Et ea quæ dixi in j. casu prin. Secundo casu qui neuter habuit animum uere contrahendi, uidelicet emendi & uendendi, quod patere potest uel per confessionem eorum, uel per alias coniecturas, de quibus in oibus præcedentibus præsumptionibus, & maxime in prima præsumptione, in prin. & tunc sine dubio contractus iudicandus est simulatus & usurarius, tamen in foro contentioso, quia in foro conscientie, etiam si non interuenisset aliqua læsio iusti precij, nec emptor esset solitus sœnerari, uel similes contractus facere, quia in incertis non certis, locus est coniecturæ, ut dixi. Tercia casu prin. qui unus tantum contrahentium habuit animum uere contrahendi, & tunc aut ille solus qui dicitur uenditor, non habuit animum uendendi sed emptor solus habuit animum emendi. Et tunc subdistingue. Aut enim nesciebat manifeste intentione illius, quod dicebat uelle uendere, quod in ueritate non habebat animum uendendi, aut ignorabat, quia credebatur, quod haberet animum uendendi. si emptor nesciebat, in foro contentioso non poterit dici contractus simulatus, uel usurarius, ex quo extrema simala intentio emptoris & uenditoris non concurrunt. Sed in foro conscientie bene tenebitur emptor, si uero ipse ignorabat malam intentionem uenditoris. & tunc aut ipse fuit in lata culpa, & idem aut fuit in leui, uel leuissima, & tunc secus: non per culpa pœni, esset iniungenda emptori. Aut fuit nulla culpa, & tunc in nullo tenebitur sed ipse emptor poterit, si uoluerit, agere contra uenditorem. ad rescindendum contractum, tanquam simulatum. & hoc casu sine dubio & indistincte tenebitur uenditor, in foro conscientie per prædicta. Sed si ex parte illius, qui dicit emptor, interuenit dolo, fraus, uel simulatio, quia non habuit animum emendi, & intendebat in mente sua, quod esset pig. Sed uenditor habuit animum uendendi. & tunc in foro contentioso debet distinguere. quia ex parte uenditoris non potest dici contractus usurarius. nec quasi usurarius. ita quod contra eum de hoc agi possit, siue uenditor sciuerit, siue ignorauerit malam intentionem emptoris. ex quo ipse uenditor habuit animum uere, & non simulate contrahendi. sed ex parte emptoris bene potest dici contractus simulatus, ita quod uenditor contra eum agere potest ad rescindendum contractum. si uoluerit, adeo quod est in electio ipsius uenditoris, an ualeat, uel non ualeat dictus contractus per non in d. l. & eleganter. in prin. ff. de dolo. Nam licet talis contractus non sit totus simulatus, respectu utriusque tamen ex parte emptoris, poterit dici simulatus. ut dicta l. iurisgētū. §. dolo malo. cū ibi no. ff. de pactis. Et hoc intellige uerū, si uenditor ignorauit malam intentionem emptoris. & sic non fuit in aliquo dolo, uel culpa. Secus si sciuerit, quia tunc per dolum, uel culpam suam, non posset agere contra emptorem. In foro autem conscientie, quantum ad emptorem, indistincte talis contractus iudicandus est simulatus & usurarius, ex quo ipse mala intentionem habuit. Quantum autem ad uenditorem idem si sciuit, uel scire debuit malam intentionem emptoris. alias secus, & si nulla læsio interuenit.

Ex

Ex his colligi potest, qualiter in hac materia sit formandus libellus, & qualiter sit articulandum siue capitulandum, & ex parte emptoris, quam uenditoris. & quid agendum sit in foro conscientie, quae omnia bene not, quia quotidie haec possent contingere. & alibi non ita clare distincta reperies. Ad quae adde omnino, quae dixi in tertio casu principia. in secunda praesumptione.

QUINTO vero casu principali quando dicitur, an in dictis contractibus interuenit dolus, fraus, uel simulatio, & in damnum uenditoris interuenit laesio in uenditione, conductu, & in pacto de retrouendendo, uel in aliquo, uel aliquibus ex istis. Et in hoc sic puto esset dicendum. Aut interuenit laesio in omnibus praedictis tribus contractibus. si in uenditione, conductu, & pacto de retrouendendo: aut laesio non interuenit in omnibus praedictis simul, sed in duobus tantum, aut interuenit laesio in uno tantum de praedictis. Primo casu, quando interuenit laesio in omnibus tribus praedictis contractibus: quod quando fit, dixi plene in 2. 3. & 4. praesumptione, & tunc sine dubio praesumam dolus, uel fraudem, uel simulationem saltem re ipsa, propter quod redditur contractus illicitus, & praesumitur simulatus, & est usurarius, ex quo illa concurrunt cum pacto de retrouendendo: ut probatur per ea quae dixi in ante dictis praesumptionibus, & per ea quae habentur in c. ad nostram. extra de empt. & vend. & c. illo uos. de pignori. & c. conquectus. extra de usuris, & in l. emptio. ne. C. plus ualere c. agitur. licet Cyn. secundum Jacobum de Areibi tenuit contrarium. de quo etiam latius dicam in tertio casu. quando interuenit laesio & in sexto & ultimo casu principali, circa primum. Secundo casu, quando non interuenit laesio in omnibus tribus praedictis, sed in duobus tantum, uidelicet in uenditione, & conductu tantum, uel in uenditione, & pacto de retrouendendo, uel in locatione & pacto de retrouendendo, & tunc aut interuenit laesio in conductu tantum uel pacto de retrouendendo, habito respectu ad ualorem rei uenditae, & eius fructuum uel reddituum. Aut habito respectu ad naturam liuelli, & aut habito respectu ad pecuniam solutam. Si interuenit laesio habito respectu ad ualorem rei uenditae, & eius fructuum, uel reddituum, & tunc idem credendum quod in casu praecedenti. si quod dolus, uel fraus, uel simulatio praesumatur interuenisse: & quod contractus sit illicitus, & praesumatur simulatus, & usurarius. Exemplum pone, emi a te fundum pro centum, qui ualebat centum & quinquaginta, locavi tibi eundem fundum pro ficto quinquaginta librarum, qui fuit ultra iustum precium, & habito respectu ad ualorem rei uenditae. Aliud exemplum, quando est laesio in uenditione, & in pacto de retrouendendo. Emi fundum a te pro centum, qui ualebat centum & quinquaginta, & feci tibi pactum de retrouendendo pro centum & sexaginta, & hoc est sine dubio. Si uero in damnum uenditoris interuenit in uen-

ditione & in conductu laesio, habito respectu ad naturam liuelli, licet non habito respectu ad rem uenditam, uel eius fructus, uel ad pecuniam per emptorem solutam: & idem dicendum quod in praecedenti. si quod praesumatur contractus uisurarius & simulatus exemplum, emi fundum a te pro centum, qui ualebat centum quinquaginta, in hac uenditione est laesus uenditor in quinquaginta. Deinde locavi tibi in perpetuum eundem fundum pro iusto precio, habito respectu ad naturam liuelli, & sic ultra quinque pro centenario, quae quinque pro centenario sunt iustum precium liuelli: ut supra in secunda praesumptione. Sed dubium est, an ista quinque pro centenario debeant esse, habito respectu ad pecuniam solutam per emptorem, an ad ualorem rei, uel eius fructuum. exemplum in praedicto, quando fundus uenditus pro centum, ualebat centum & quinquaginta, habendo respectum ad pecuniam solutam, erunt quinque tantum, sed habendo respectum ad ualorem fundi uenditi, erunt septem cum dimidio. Credo quod de iure ciuili, uel canonico debeat haberi respectus ad ualorem fundi uenditi, sed in foro conscientie, credo quod debeat haberi respectus ad pecuniam per emptorem solutam, ut statim dicam in simili casu sequenti. & dixi supra in tertia praesumptione. Sed si laesio interuenit in damnum uenditoris, eiusdemque conductoris in uenditione, uel in locatione, uel in pacto de retrouendendo, habito respectu ad ipsam rem uenditam uel eius fructus, & redditus, sed habito respectu ad pecuniam solutam secus. Exemplum de locatione, emi a Titio fundum pro centum, qui ualebat centum & quinquaginta, & eundem sibi locavi pro ficto septem cum dimidio. Nam iste fictus est iustus, habito respectu ad rem emptam & eius ualorem, ac etiam eius redditus, quia ille fundus communiter locaretur pro illis septem cum dimidio. Sed potest dici iniustus fictus, habito respectu ad centum ducatos, quos solui pro emptio. dicti fundi, quia solummodo pro centum ducatis soluuntur quinque aurei de liuello, ut infra dicitur. Et dixi supra in tertia praesumptione. Aliud exemplum est de laesione in pacto de retrouendendo. Emi a Titio fundum pro centum, qui ualebat centum & quinquaginta ducatos, & feci tibi pactum de retrouendendo pro centum & quinquaginta ducata. Nam illi centum & quinquaginta ducata sunt iustum precium quo ad ualorem fundi, sed non quo ad pecuniam per me solutam in emendo dictum fundum, quae fuit solum usque ad summam centum ducata. Et istis casibus uidetur, quod dicta pensio sit iusta & licita, & sic dictum pactum de retrouendendo sit iustum & licitum quod sic probatur. Nam si ego emi a Titio fundum pro centum, qui ualebat centum quinquaginta, incontinenti efficitur meus, interueniente traditione actuali, uel constituto, si uendens erat dominus, ut l. traditionibus. C. de pact. & l. quod meo in principio. cum ibi nota. si. de acquirend. poss. fess. & per id quod nota. in l. ab emptione. ff. de

Z 3 pact.

a Liuelli. Liuellus, de quo loquitur glossa in aut. ingressi. C. de sac. san. eccle. & in l. si finita. §. fin. de uctigalibus de damno iuse. & Alex. in cō. sil. 94. 4. parte & d. §. si de uctigalibus. 5. charta.

pac. Si ego locarem eundem fundum alteri q̄ Titio, certe iusta pensio esset iudicanda, habito respectu ad valore ipsius fundi, & eius fructuum, & non habito respectu ad precium, pro quo ego emi, quia illud non est attendendum. ut habet in l. ij. C. de rescin. uen. & in l. si quos. eo. tit. & in l. hereditat. ff. ad l. Fal. cū si Et pro hoc facit qd̄ dixi s. in ij. casu p̄m. in ij. p̄sumpt. quā & eodem modo si eundem fundum vellem alteri videri q̄ Titio, possem licite uendere pro c. & quinquaginta, & sic p̄ eo pretio quo ualet ipse fundus, licet ego ipsum emerim a Titio pro minori & iniusto pretio. ut habetur in d. l. ij. C. de resc. uen. & licet fundū qd̄ iustissimo pretio emerim, non tñ per hoc teneor alteri pro eodē pretio vendere, vel habito respectu ad illud precium locare. Et pro hoc uide quod dixi s. in xvij. p̄sumpt. sicut eco. tra, si emerim fundū pro cl. duca qui ualeret nisi centū, & uellē eum alteri uideri vel locare, non debere habere respectū ad precium quod solui, sed ad uerā estimationē ipsius fundi.

95 ¶ & sic licet fuerim deceptus in emendo fundū, tñ alii locando vel vendendo eundem fundū, decipere non possum, nec debeo. arg. gl. no. & quod ibi ē not. per do. Pau. de Cas. in l. si re bonis. C. de iur. deli. & l. si filia. in prim. ff. de here. & facit ad p̄dicta optimus tex. in l. hanc uenditio. §. si. ff. de cōtrah. emp. & l. Julia §. si inter emptorē. ff. de act. emp. & l. si pater. §. si fundū. ff. de p̄cis dotal. Sic & eodē mō uidetur dicendū, qñ res emptā locatur uenditori, & sibi fit pactū de retrouen. l. q̄ licet isti tres contractus, uenditio, locatio, & pactū de retrouen. cōcurrant in una r̄m̄ persona, & vno & eodē tpe, tñ sunt diuersi, ut de se patet. Et p̄dicta procedunt qñ dicti tres contractus de per se celebrant, licet vno & eodē tpe successiue: secus forte, si in uno & eodē contractu, uenditio, locatio, & pactū de retro uendēdo celebrarentur, ut quia dictū sit, q̄ talis uenditio cū pacto de locando. & cū pacto de retro uendēdo, nam oīa sunt unius contractus, scilicet uenditionis, cū duob. pactis, ut dixi s. in ij. p̄sumpt. in fi. & ideo tunc ē, si esset pactum de retro uendēdo pro eodē pretio, pro quo emit, & esset pactū de cōducendo pro fictū, habito respectu ad pecuniā solutā ualeret: nec diceretur esse aliqua deceptio, quia censeretur, q̄ illud quo plus ualet esset melioramentū ipsius uenditionis. Iuxta no. in l. si. C. de iure emphy. Itē p̄dicta p̄cedunt ubi aliter de consuetudine loci nō constaret, secus si consuetudo loci vel patrie in contrariū esset, sicut est in ciuitate Veronā, uidelicet, q̄ res uendita pro minori pretio q̄ ualeat, locari siue liuellari consueuit eodē uenditori pro fictū, habito respectu ad pecuniā solutam per emptor. & non habito respectu ad ualorem rei uenditæ uel eius fructum. Nam hoc casu propter consuetudinem loci illud reputabitur iustum pretium fictus, quod est habito respectu ad pecuniā per emptorem solutam: & iniustum reputabitur, si excedat summam precii habito respectu ad pecuniā per emptorem solutam: & hoc debet attendi, licet sit iustum

a Decepit.
Deceptio ipsa
dicitur ultra di
midia iusti pre
cui: in l. stipula
tio hoc modo.
v. col. de verb.
obl.

habito respectu ad ualorem rei uenditæ uel eius fructuum: argument. l. semper in stipulati. cum ibi not. ff. de regulis iuris. Ad quod uide quod statim dicam in uersu. nisi dicamus. Item p̄dicta intelligas uera sine dubio, quando in uenditione non fuit lætio prope dimidiā iusti precii, quia nec de iure ciuili, nec de iure canonico quibus licitum est contrahentibus se decipere in pretio, ut dixi supra in secunda p̄sumptio. re putabitur contractus illicitus nec uiuarius. ut probatur in c. ad nostram. ibi, quā uix dimidiā iusti precii contingebat. extra de emptio. & uēdit. in d. secunda p̄sumpt. Sed si esset lætio in uenditione citra dimidiā iusti precii, tunc de iure ciuili & canonico, posset uenditor agere contra emptorem: uel quod emptor rescindat contractum, uel quod suppleat iustum precium, in electione emptoris qui decipit. ut est casus in d. l. ij. C. de rescin. uen. & in c. cum causa. ext. de empti. & uendi. & tunc si emptor eligeret supplere iustum precium, in nullo remanebit lætio saltē pro futuro: sed si eligeret rescindere contractū uenditionis, in consequentiam rescindetur etiam contractus locationis & pacti de retro uendēdo, & sic etiā hoc casu non remanebit læsus in locatione pro tēpore futuro, nec ē pro p̄terito, cum locatio fuerit iusta respectu ualoris rei ut dixi. & sic concludendo talis contractus non reputabitur uiuarius in foro ciuili uel canonico, cum una tantum lætio sit. licet in uenditione interuenerit: ut dicam statim in tertio casu huius distinctionis. ¶ Item p̄dicta sunt uera, quando fuit simplex locatio ad certum tempus, quo casu habetur respectus in fictū ad ualorem rei uenditæ & locatæ & eius fructū. ut habetur in §. quia uero leonis. in autē. de non alien. col. ij. & dixi in iij. p̄sumpti. Sed si fuisset locatio perpetua, & liuellaria, tunc deberet haberi respectus ad naturam liuelli, quā est quod non habeatur respectus ad ualorem rei uenditæ, uel eius fructuum, sed ad rationem quinque pro centenario ualoris dictæ rei uenditæ, & locatæ. ut habetur in d. §. quia uero leonis. & dixi supra in tertia p̄sumptione. & ideo Vero nenses errasse uidentur, qui emerunt fundum pro centum, & sic pro iusto pretio, & eundem locauerunt iure liuelli ipsi uenditori, pro uiginti quinque libris dena. Sic p̄supponimus ductum fuisse ualoris quatuor librarum, quia dictæ uiginti quinque libræ non erant iustum precium liuelli, quia tunc erant in ratione sex, & uisus quarti, pro centenario, sed debuissent tunc locare pro uiginti libris tantum, & sic in ratione quinque pro centenario. ut dixi supra in tertia p̄sumptione. in fi. & eadem ratione nunc omnes errare uidentur, qui fundum centum aureis emptum, pro quinque & uiginti libris denariorum locant iure liuelli, cum aureus nunc sit ualoris quatuor librarum cum dimidia, nam uidetur esse iusta pensio: quia est in ratione quinque ducatorum, & duarum librarum cum dimidia. Constituunt enim hodie, uigintiduz libræ cum dimidia quinque aureos.

Ex

Ex quo concluditur, quod hodie iusta pensio luelli esse deberet pro fundo centum aureorum, in xxiij. libris cum dimidia tantum, & eadē similis computatio est faciendā alibi, secundū diuersitatem valoris monetarum nisi dicamus, quod consuetudo patrie hoc excuset argum. l. semper in stipulationibus. cum ibi nota. ff. de regulis iuris. præsertim cum illa iustificatio pē finis pro luello, scilicet quoque pro centenariis, sit introducta de iure ciuili. ut habetur in d. §. quia vero leonis. in autent. de non alienandis. & in autent. perpetua. C. de sac. sanct. eccle. quæ est canonizata, decima questione secunda, perpetua. & sic videtur quod per consuetudinem, vel statutum unius loci, quod est ius commune in illo loco, ut l. omnes populi. ff. de iust. & iur. & institutio. de iure naturali, gen. & ciuili. §. primo, coniunctio §. ex non scripto, eodem titulo. & coniunctio l. de quibus. ff. de legib. cum ibi nota. cum si possit mutari, vel minui, vel emendari id quod de iure commune est introductum, ut probatur in l. ius ciuile. ff. de iust. & iur. & habetur per Doctores in dictis iuribus. & §. sed naturalia. instit. de iure naturali, genium, & ciuili. Facit quod habetur per Cyn. & Doctores, in l. sancimus. C. de nupti. & in autent. nouissima. C. de inofficio. testamēt. ubi habetur an legitima possit per statutum tolli vel minui.

97. Item ad hoc facit, quia consuetudo excusat quandoque in delictis, ut probatur in iij. dist. denique. Et ibi hoc nota. glo. in verbo, consuetudinem. Item pro hoc quod nota. Baldus in l. per diuersas. in ij. columna. C. mandati. qui dicit quod consuetudo potest contractum approbare, & improbare. argumen. ff. si cert. pet. l. certi conditio §. si nummos. Item pro hoc text. in l. quis sit fugitiuus. §. apud Labeonem. ibi, quia id facit quod ei publice facere licere arbitrat. ff. de iud. edic. & quod nota. ibi per Bar.

Qui dixit per illum textum, quod si quis facit aliquem actum qui communiter existimatur licitus: contrarium tamen est in veritate, quia sapit usurariam peccatitatem, quod ex hoc non dicitur usurarius, ut dixi supra in principio huius tractatus. Item pro hoc quod nota. Ioan. de Imol. in cle. electionibus. ibi, & nota. ubi dicit, quod tolerantur gesta uirtute communis opinionis, licet postea declararetur, opinionem communem non fuisse iuridicam: quod est singulare. Facit quod habetur in l. j. C. de testibus. & in l. Barbarius. ff. de officio prætor. Item quod dictum est supra, quod iustum precium si quis, vel pacti de retrouendendo, est in foro ciuili vel canonico, habito respectu ad valorem rei venditæ, eiusdemque locatæ, & non ad precium solutum, procedit etiam in foro conscientie, quando res emptæ ab uno locaretur alteri, uel alteri fieret pactum de retrouendendo, per prædicta. sed si res vendita locaretur eidem venditori, uel eidem fieret pactum de retrouendendo eandem rem incontinenti, uel actum esset ante de locando vel reuendendo, & venditor fuit læsus in venditione, sere do quod iusta pensio, uel iustum precium pacti

de retrouendendo sit, habito respectu ad pecuniam solutam, & non ad valorem rei venditæ vel eius fructum. Sed est ratio, quia licet contractus venditionis sit alius a contractu conductionis, & pacti de retrouendendo, & sic quantum ad eorum substantiam, sint separati & diuisi, tamen quantum ad mentem venditoris, eiusdemque conductoris sunt connexi & dependentes: quia venditor non fuisset aliter venditurus fundum, nisi emptor eundem fundum sibi locasset cum pacto de retrouendendo: & sic racione valuit, quod quicquid valeat fundus venditus ultra precium solutum, sit melioramentum & de iure ipsius venditoris, eiusdemque conductoris. Item quia si contractus primus principalis venditionis fuit iniustus & illicitus in foro conscientie, quando fundus fuit uēditus minori precio, cum in eo non sit licitum contrahere se decipere etiam in precio, ut dixi supra in secunda præsumptione: ergo omnis pensio, uel solutio quæ fuerit ratione illius plus, in quo fuit deceptus venditor, esset iniusta uel illicita ratione dependentie & connexitatis.

98. Item quia dependentium & connexorum id est iudicium, & eadem est natura. ut probatur in l. eum actum. in prin. ibi, plane si quid connexum fuerit. ff. de neg. gesto. & ibi nota in c. quando. ibi, ita coniuncta est & connexa. extra de iudi. Et optime probatur in l. tutorem qui tutelam. ibi, connexam ratione. ff. de admini. tuto. Item quia cum in principali fuerit læsio, ergo videtur esse etiam in omni eo quod sequitur ex illo secundum naturam illius principalis. ut probatur in l. cū principales. ff. de re iur. Vñ si fuit læsio in venditione & locatione, uel pactum de retrouendendo fiat respectu quantitatis precii soluti pro re emenda, erit læsio in accessorio secundum naturam principalis, à quo dependet. ergo sicut principale, scilicet precium venditionis est illicitum, ita & etiam illud quod sequitur ex eo secundum naturam illius principalis, scilicet pensio prædicta. uel precium in pacto de retrouendendo. quod bene nota. quia Doct. non tangunt.

SE X T O casu principali, quando interuenit læsio in uno tantum, uidelicet aut in venditione, aut in locatione, aut in pacto de retrouendendo. Et tunc subdistingue ut dixi in casu præcedenti. Aut illa læsio non est proprie dimidia iusti precii, sed minus. Aut est prope dimidia iusti precii, aut est ultra vel citra dimidiam, sed non est prope dimidiam iusti precii. & tunc talis contractus in foro ciuili, vel canonico non reputatur illicitus nec usurarius, quia licitum est contrahentibus se decipere in precio. ut dixi supra in ij. præsumptione. Si vero est læsio prope dimidiam iusti precii, & tunc dic idem, quod dicetur in sequenti casu, quantum ad præsumendum contractum simulatum, uel usurarium, & quando dicatur esse prope dimidiam iusti precii, dicetur 7. Sed si la sio esset ultra vel citra dimidiam iusti precii in persona venditoris, eiusdemque

2. Dependētig.
Dependens qd
intelligatur, &
quid connexū,
vide Alex. conf.
cxv. in ij. par-
te.

2. 4. que

que conductoris, & tunc dictus contractus, in quo est latio, est illicitus, quantum ad hoc ut possit peti contractum rescindi, uel suppleri iustum precium. ut d. l. 3. C. de rescind. uend. & d. c. cum causa. extra de empto. & uend. Sed quantum ad hoc ut contractus dicatur simulatus, pignoraticius, siue usurarius, & sic quod fructus percepti computentur in sortem, in foro civili uel canonico, uel conscientia, subdistingue. aut hoc unum tantum interuenit. scilicet latio in uenditione solum, & non fuit appositum pactum de retrouendendo, nec est emptor solutus scenerari nec est aliqua alia mala presumptio. Aut interuenerunt duo. scilicet latio unica in precio, uidelicet in uno tantum contractu, & pactum de retrouendendo. Aut interuenerunt tria, scilicet latio pactum de retrouendendo, & quod emptor sit solutus scenerari. Aut interuenerunt plura quam illa tria, quia interant aliquae aliae presumptiones de quibus plene dixi supra in 3. casu principali. Si interuenit illud unum tantum, scilicet latio in uenditione, uel in alia contractu tantum, & uidetur quod presumatur simulatio, quia ex paritate precij presumitur fraus. ¶ Nam & cessio propter modicum precium, presumitur simulata, ut no. in l. per diuersas. C. niand. & parua quantitas precij, est argumentum doli. ut l. cū hi. §. modus. ff. de transact. & no. per gl. in c. ad nostram. in uerbo dimidiam. extra de empto. & uendit. Tu tamen teneas indistincte quod contractus iste non potest aliquo modo presumi uel dici simulatus, uel viurarius ex paritate precij, in uno contractu tantum, quantumcunque esset ultra uel citra dimidiam iusti precij. ut probatur in l. interpositas. C. de transact. ubi probatur uidetur, quod ad dolum arguendum non sufficit probare qualitatem causae principalis, forsitan quia erat magna, & pecunia modica data est & propterea dicit ibi Angel. quod non uidetur sufficere reprobare exiguitatem precij, ad concludendum necessarium, contractum simulatum. & pro hoc allego textum cum glo. in uerbo, precij. in l. dolus. C. de rescind. uend. & ita tenet etiam Cyn. secundum Iac. de Are. in l. emptione. in 3. q. C. plus ualere quod agitur. & istud est uerissimum, & sine aliquo dubio praedictum. & apparebit etiam ex his quae statim dicentur, isto tamen casu, si uenditor & conductor esset laicus citra uel ultra dimidiam iusti precij, competere sibi beneficium d. l. 2. C. de rescind. uend. & c. cum causa. extra de empto. & uen. iuxta ibi no. si vero interuenerunt duo tantum, scilicet latio unica in precio, & pactum de retrouendendo, & tunc quid presumendum. Certe in hoc adhuc eo sub iudice lis est. ¶ Vide in hoc diligenter est aduertendum, quia una clauis huius operis consistit in hac dubitatione quotidiana, & Doctor. sunt uarij. Reperio enim quamplurimos legum & canonum uertices tenere, quod ad presumendum contractum simulatum, siue pignoraticium, & usurarium sufficiunt ista duo tantum, scilicet pactum de retrouendendo, & enormitas sine paruitas precij. & dicunt, quod de hoc est casus in

c. ad nostram. extra de empto. & uend. ibi. quod si patet ex eo. ubi ille textus haec duo tantum sufficere uelle uidetur. Item allegatur de hoc gloss. ordin. Bernard. c. conquestus. extra de usuris. quod sic intellexit dictum c. ad nostram. Dicit enim illa glossa sic, quod si uenditio est facta minus iusto precio, & factum pactum de retrouendendo, quod presumitur pignus, praecipue si emptor usurarius est: quia dictio praecipue, includit. Item si emptor non est usurarius, sicut dicitur in dictione maxime. ut est glossa ordinari. in l. illud. ad fin. ff. ad l. Aquil. & glossa in c. ad abolendam. extra de filijs presbyterorum. de quo uerbo, maxime, uel praecipue, dicitur infra. ite hoc etiam uidetur tenere Inn. in c. ad nostram de empto. & uend. Item hoc uidetur etiam tenere Archi. 14 questio. 3. plenius. Item uidetur etiam tenere Ioan. And. in d. c. ad nostram. Item etiam hoc tenet Anton. de Butr. qui dicit, quod sola paruitas precij, & solum pactum de retrouendendo, non faciat praesumit contractum simulatum, tamen simul iuncta, bene faciunt presumere e contractum simulatum, maxime si emptor consuevit exercere usuras. ut dicit glossa in d. c. conquestus extra de usuris item istam opinionem. uidelicet quod ista duo pactum de retrouendendo, & paruitas precij faciant presumere contractum simulatum, tenet etiam Alberic. de Ro. in l. empto. C. plus ualere uod agitur, qui dicit quod si recte inspicatur, hoc clar. c. ad nostram. de empto. & uendit. nam dicitur ibi, quod ex eo solum quod res erat longe maioris precij, & pactum de retrouendendo presumitur contractus pignoraticius. & dicit etiam ibi, quod ita de facto obtinuit coram iudicibus periculis, & quod ita nota in d. c. ad nostram. & c. illo uos, de pignori per Bernardi. Innocen. Host. & Goffred. in summa de pignori in fin. & Spec. tangit de usuris. verum si autem quia ex iudicijs, & coniecturis, sic probatio. Item istam opinionem. tenet etiam Ioan. de Imol. in d. c. nostram. & subdit, quod ista est communis opinio. Postremo haec partem tenuit reuerendus in Christo pater dominus Ioan. de Castell. episcopus Vicentinus in lectura, in praedicta c. ad nostram, & totum collegium Medio. & Papiense idem tenere uisa opinione praedicti domini episcopi Vicentini. & ita etiam reperio consilium per dominum Signorinum de Homedeis de Mediolano. quod consilium incipit, In dei nomine amen. Certo tempore Ioannes de Homedeis egens pecunia. cui consilio subscripserunt dominus Benedictus de Plumb. dom. Raphael Fulg. dom. Thadeus de Vico Mercator. dom. Prodidimus de Comitibus. dom. Ioan. Francisc. de Capitibus Liste. do. Henricus de Alaui. do. Alexand. & dom. Benedictus de Dozoribus Reperi etiam bis consuluisse dom. Anton. de Rosellis. Et licet praedictorum autoritas sit maxima tamen ego comperio multos alios Doctores, etiam maxima autoritatis tenere contrarium, uidelicet quod ista duo tantum simul iuncta, scilicet paruitas precij, & pactum de retrouendendo

dendo non faciant presumere contractum simulatum. Et ista fuit opinio Jacob. de Aret. quem sequitur Cynus in l. emptio. m. 4. questione. c. plus valere quod agitur, qui dicunt in effectu quod contraria opinio non probatur in cap. ad nostram. de empti. & vendi. nec in cap. illo uos. de pigno. quia ibi erant alia adminicula, seu presumptiones nam in c. illo uos. erat pactum, quod fructus percepti in sortem computentur, & quod ultra summam receptam lx. soluentur, & erat in potestate emptoris, quando deberet res recuperari. & in c. ad nostram. debebat aliquid reddi supra datum, per quod videbatur viura, & quod fructus debeant in sortem computari, quod est contra naturam emptoris, sed ista duo non probantur in d. c. ad nostram. nec ei non conveniunt. ut nota. etiam Ioan. Andr. in c. illo uos. & istam opinionem tenet Bald. in d. l. emptio. C. plus valere quod agitur & in ca. primo. in titu. de feud. dato in iudicem legis comitum & in uli. feud. Et cum ista opinio Cyni videtur transire Ioan. Andr. in cap. illo uos. superius allegat. Et hanc opinionem sequitur etiam dom. Petr. de Anch. in d. c. ad nostram. & eam tenet Cardin. Florenti. in d. c. & in d. c. illo uos. qui dicit se hoc consilium habuisse

101 in questione l. a. huiusmodi. ¶ Quidam recepit a Titio certam quantitatem pecunie mutuo, puta centum, & pro illis centum, fecit venditionem Titio de pretio valoris ducentorum. Deinde per aliud instrumentum promisit Titius retrovendere, solutus sibi centum, dicit se consilium, quod ex hoc poterat presumi contractum fœneraticium, ex quo non fuerat appositum pactum, de fructibus in sortem computandis, quod casu procederet. c. illo uos. de pigno. Et hanc sententiam tenet egregius Doctor, & in materia vforarum summus interpres, dominus Laurentius de Rodolphis de Florentia, in suo eleganti, & copioso tractatu de vforis, in questione. lx. ubi refert, quod egregius Doctor, & magnus practicus dominus Laurentius de Pyru. dicebat in d. c. illo uos. in practica servari, quod illa etiam requirantur, scilicet pactum de retrovendendo, & paritas precij, & quod emptor sit solitus fœnerari, vel similes illicitos contra factus facere. In hac etiam opinione videtur fuisse dominus Paulus de Castro in suo consil. ccc. xxxvj. quod incipit, in Christi nomine amen. In causa nota per dominum Dorotheam in 2. colum. ubi dicit, nec appareant hic illæ coniecturæ, quæ faciunt presumere contractum pignoratitium, scilicet quod res multo plus valebat, & quod fuit appositum pactum de retrovendendo, & quod emens erat vforarius secundum ea que notantur, & habentur in d. c. illo uos. & in dict. c. ad nostram. Et idem dominus Paulus, in eod. consil. in v. colum. in principio subiungit, Communiter autem Doctores dicunt, quod sufficiunt tres presumptiones ad probandum contractum simulatum, vel fictitium: & aliqui dicunt sufficere duas de quo nota. in l. emptio. C. plus valere quod agitur. & sic do. Paul. in effectu vult, quod licet aliqui velint, quod duæ presumptiones,

tantum sufficiant, communiter tamen dicitur, quod tres prædictæ requirantur, vel ille sufficiant. & secundum istam opinionem videtur etiam consultum per multos præclarissimos Doctores. canonistas. & istam opinionem semper tenui & allegando, & consulendo pro ueriori, & nunc etiam teneo, & si casus occurreret, ita consulendum, & iudicandum esse censeo, quicquid dicatur per Doctores supra pro. j. parte deductos. Quia hæc opinio, quam teneo non modo auctoritatibus plurimis, & quam maximis adiuuatur, sed etiam pluribus probabilibus, & potioribus rationibus comprobatur. argum. textus. xx. distinct.

102 §. decretalibus. ubi ita scribitur. ¶ Quo enim quilibet magis ratione utitur, eo maioris autoritatis, eius verba esse videntur per text. nona distinct. c. ego sol. in fin. ibi, vel probabiles rationes. & per id quod ibi nota. in gloss. secunda. & licet multe rationes in medio adduci possunt pro secunda opinione, quam teneo, tamen ne videar tractatus modum excedere, nonnullas tantum ex pluribus referam. Et primo, quando ista duo tantum interuenerunt, scilicet paritas precij, & pactum de retrovendendo, quod contractus non presumatur pignoratitius simulatus, vel usurarius, probatur licet ex forma contractus, non appareat quod sit simulatus vel usurarius, ergo hoc dicere non debemus. argum. c. illo uos. cum gloss. in verbo, ex forma. de pigno. & argum. cum ciuitate. cum gloss. in verbo. bo. ex forma. extra de vforis. ¶ Secundo quia in dubio standum est instrumentum, nec presumitur in dubio simulatus vel usurarius. ut l. c. precibus. C. de probatio. Et dixi supra post presumptiones, in uerbi. sed contra prædictas presumptiones ibi, ex quibus videtur. Tertio quia hoc non reperitur iure cautum, uidelicet quod paritas precij solum, in uno contractu, coniuncta cum pacto de retrovendendo, faciat presumere contractum simulatum, seu in fraudem vforarum celebratum, nisi interuenerint aliæ presumptiones vel coniecturæ: ut quia emptor sit solitus fœnerari vel alios contractus huiusmodi suspectos vel illicitos facere. ut probatur in c. illo uos. & in c. ad nostram. expressissime allegatis. & dixi supra in ij. præsumptione, circa principium. Vel quia fuit actum de fructibus in sortem computandis, ut dicitur in d. c. illo uos. vel aliæ similes, de quibus plene vidimus supra in secundo casu principal. cum ergo non reperiatur iure cautum, ut dixi, quod sola paritas precij, & pactum de retrovendendo sufficiant, ergo dici non debet, ut probatur in l. præuaricationis. §. fin. ff. de præuaricat. & xxxj. questione ultima. c. fin. in principio. & xxij. di. præterea. ibi, nunquam nisi nos fallat opinio, legimus. & xxx. questione quarta. c. quid autem ibi, nulla auctoritate reperitur prohibitum: & in c. secundum do. ibi, cum nunquam inueniatur cautum in iure. extra ne sede vacante. Facit ad hoc gloss. in verbo, legitimas. in autem. de restit. & ea quæ parit in xj. mente. §. fin. in fin. gloss. colum. in ij. c. c. si. ¶ Quarto hoc etiam probatur. Nam de

iure

Barthol. Capol.

Iure canonico duo tantum iura reperiuntur, ex quibus videtur probari, & quando praesumatur contractus simulatus, & in fraudem usurarii celebratus: videlicet c. illo uos. de pig. & c. ad nostram. de emp. & vend. in quibus se fundant Doctores omnes, qui tenent contrarium opinionem. Sed illa capitula requirunt alias praesumptiones, quam praedictas duas, ut statim dicam in intellectu dictorum capitulorum. ergo &c. Quinto hoc confirmatur auctoritate Accu. in l. dolus. C. de rescind. vendi. quae dicit, quod sola paruitas pretij, non sufficit ad praesumendum dolum, & sic fraudem, vel simulationem, per dictam l. dolus. sed coniuncta cum alijs, sic. ut l. cum hi. §. modus. ff. de transact. & sic loquitur in plurali numero, dum dicit cum alijs & sic saltem aliae duae praesumptiones requiruntur, argum. l. ubi numerus. ff. de testi. & l. si ff. ad Trebel. & c. pluralis elocutio. de reg. iur. in vj. Facit ad hoc lex instrumenta. cum gl. fi. C. probatio. §. Ex quo videtur concludendum, quod saltem tres praesumptiones requirantur ad hoc ut praesumatur dolus, vel simulatio: ut paruitas pretij, & duae aliae, scilicet pactum de retrovendendo, & una alia, puta quod sit solitus feneratori vel aliqua alia, ut dixi supra in tertio argumento. Sexto dico, quod pro hac opinione est casus in d. ca. ad nostra licet alleget per multos in contrarium inducendo ipsum aliter quam induxerit Cy. secundum Iac. de Arc. in d. l. emptio. C. plus valere. quod agitur. Nam ibi dicitur quod Mar. respond. a. B. laico. tit. emptio nis domos & oliuas, cum reuera contractus ageretur, quod patet ex eo quod creditor, s. Mar. de bitori, scilicet B. promissit ut quodcumque in septennio usque ad nouennium daret lx. unc. aureorum, quae vix dimidiam iusti pretij contingebant, domos eius restitueret & oliuas. nam ibi vult text. dum dicit, quod patet ex eo quod ex illis verbis praesumitur contractus simulatus, & in fraudem usurarii celebratus. Sed ex illis verbis tres praesumptiones oriuntur ad minus, & non duae tantum, ut statim ostendam. ergo ibi est casus ad litteram pro illa opinione. Quod autem ibi tres praesumptiones orientur patet. Nam una est paruitas pretij, dum dicit, quod vix dimidiam pretij contingebat: de qua plene dixi supra in secunda praesumptione cum quatuor sequentibus. Alia est praesumptio pactum de retrovendendo, ut patet ibi dum dicit, promissit ut quodcumque usque ad nouennium daret lx. unc. aureorum, domos eius restitueret & oliuas, & de hac dixi plene supra in xij. praesumptione. Tertia praesumptio est & potissima videlicet, quod Mar. non teneatur restituere domos & oliuas usque ad septennium ipsi venditori, qui ibi appellatur debitor, quia in veritate est debitor, ex quo contractus est pignoratitius, simulatus & usurarius, & sic in effectu quod venditor non possit retroemere usque ad septennium, sed post sic, ut dixi etiam supra in secunda praesumptione post principium, nam ex illo pacto insurgit una mala praesumptio simulationis &

contractus usurarii: ut plene scripsi supra in decem praesumptione, ubi est videndum. Possiet etiam dici quod quarta praesumptio etiam oriatur ex dictis verbis, dum dicit, domos eius restitueret & oliuas, propter verbum eius, & verbum restitueret. Sed de hac dicendum est ut dixi supra in trigesima tertia praesumptione, ubi omnino videas ne hoc bis idem repetatur. Cum itaque in d. capitulo, ad nostram. Innoc. Papa tertius dicat quod contractus praesumitur simulatus & usurarius ex his quae dicuntur ibi & ibi saltem ponuntur tres praesumptiones vehementes, & etiam quarta quae habet aliquid suspicionis, dicendum est & concludendum, quod ibi non probatur, quod duae tantum praesumptiones sufficiant, scilicet pactum de retrovendendo, & paruitas pretij, imò saltem tres requiruntur sicut ibi interueniunt, & ex his apparet verus intellectus ad dictum cap. ad nostram. quem puto esse verissimum: & ex hoc modo recte intelligendum nihil facit pro opinione contraria, imò probat manifeste opinionem quam supra tenui, ex his etiam infero unam conclusionem notabilem & verissimam, quod ad praesumendum contractum pignoratitium vel simulatum seu usurarium, duae praesumptiones tantum non sufficiunt: sed tres saltem requiruntur. Item ex hoc etiam infero, quod illa praesumptio, quod emptor sit solitus fenerator, licet sit vehemens coniuncta etiam cum pacto de retrovendendo, tamen non facit praesumere contractum simulatum: ut dixi etiam in xxiii. praesumptione ad finem. Nec praedictis contradicit cap. illo uos. de pignor. ibi, ex duobus tamen, &c. ubi Papa Innocentius tertius videtur velle quod ex duobus tantum praesumatur contractus simulatus, quia ibi etiam interuenit pactum de retrovendendo, de quo non dubitabatur postea: propterea dicit quod ex duobus non tantum quae in facto fuerunt expressae, scilicet quod fructus computentur in sortem, & quod ultra summam receptam. lx. solidi debebant persolui, contra emptorem praesumitur vehementer, quasi dicat ille sunt duae praesumptiones, quae an solae sufficerent, hoc ibi non dicitur, sed coniunctae cum pacto, si emptio displiceret emptori, bene sufficiunt, praesertim cum emptor usurarius consueuerit exercere: & hoc vult littera ibi, dum dicit, Quae in facto fuerunt expressae, quae littera praesupponit, quod praedictum pactum quod est suspectum, ut dixi supra in decima, & vndecima praesumptione, interuenit, cum dictis alijs duabus praesumptionibus: & sic quod dictae duae praesumptiones cum dicto pacto suspecto, quod est tertia mala praesumptio, bene sufficiunt ad praesumendum contractum simulatum. Ex quibus apparet quod non probatur ex dicto cap. illo uos. quod duae tantum praesumptiones sufficiunt, sed tres saltem requiruntur. & ex hoc habes etiam intellectum dicti ca. illo uos. nec est glossa in cap. conquectus. extra de usuris. quae allegatur pro opinione contraria

contraria tollit opi. quam teneo. Nam dicit ibi gloss. magna ibi non tamen est vira, qd nō est vira, si vido tibi fundum iusto pretio ea lege ac quodocumq; tibi soluere pretium, quod fundus ad me reuertatur. C. de pact. inter emptorem & venditorem. l. secunda. & in casu isto ille lucratur fructus, alias si est modicum pretium presumitur contractus esse in fraudem vsurarium. vt extra de emptio. & vend. c. ad nostra & precipue si emptor consuevit exercere vsurarij extra de pig. l. cap. illo vos. Ita sunt verba gloss. in d. c. conquestus. quæ possunt intelligi dum dicit, Precipue si emptor consuevit exercere vsuras: quod illud verbum Precipue, 106 abūdet ꝑ sicut dicitur de verbo Maxime 4, qd quandoque abundat est glo. in l. i. a. in verbo, maxime. C. de testa. ma. m. l. i. a. in verbo, maxime. C. de testa. ma. m. l. i. a. in verbo, maxime. & per Flo. in l. illud. ad ma. prin. ff. ad l. Aquil. Nam si non consuevit fœnerari vel illicitos contractus facere, non facile presumitur fraus vel simulatio, & maxime si est persona quæ ignorauit ius, sicut sunt simplices homines rustici, vel mulieres. vel similes in quibus non presumitur fraudis consilium. arg. glo. no. m. l. cum allegas. circa princip. gloss. ibi, & maxime ius ignorantibus. & ibi h. c. not. Bald. in 4. col. in princip. C. de viuris. quod nō in practica, vt deducas & probes emptorem esse rusticū, vel simplicem hominem vel si nilem, vt tollatur in eo suspitio fraudis alio modo patet responderi ad gloss. prædictam. ca. conquestus. de viur. etiam intelligendo verbum precipue, quod ibi non abundat, vt dicit gloss. in d. l. illud. ff. ad l. Aquil. videlicet quod intelligatur ca. ad nostra & cap. illo uos. alie. per eam, videlicet quod alie præsumptiones concurrunt cum paruitate pretij & pacto de retrouendendo, ut ita dixi supra in intellectu dictorum capitulorum, quia gloss. semper debet intelligi secundum l. quam allegat, vel secundum iura quæ allegat. vt not. Bar. in l. nō solum §. liberationis. circa mediū. ff. de liber. leg. & Raph. Ful. in l. patronus ff. de probatio. & do. Signorolus in consilio suo qd incipit, Christi saluatoris nomine inuocato. circa mediū. præsertim cum alter intelligendo gloss. hinceret contra tex. quem allegat, sicut dicitur in casu nostro si intelligeretur prout iacet, & non secundum iura quæ allegat, vt patet ex prædictis. Tercio modo responderi posset ad d. gloss. d. c. conquestus. etiam intelligendo eā prout iacet, & ut intelligunt Doct. qui eam allegant pro opin. contraria, videlicet qd illa gloss. cum reuerentia ita intellecta, non diceret verū quia non probaretur aliquo iure, in d. iura quæ ipsa allegat, probant contrarium: vt supra declarauit. Ex his itaque apparet, qd secunda opinio, de qua supra quam teneo, videlicet qd illa duo tantum scilicet paruitas pretij, & pactum de retrouendendo, non sufficiunt ad faciendum præsumere contractum simulatum & vsurarium, est verissima in iuribus & rationibus comprobata, & adiunatur etiam autoritatibus, & eam

sequendam tam in consulendo, quā in indicando, semper esse putari, & præsertim cum do. Lauren. de Pinn. magnus practicus, dicat istam opinionem seruari in practica, vt refert excellens doct. dominus Liu. de Rodolphis de Flor. in suo tractatu de usu. in l. x. q. & supra dixi, ac etiam cum dom. Paul. de Castr. in consilio suo cxxxiij. dicat quod communiter Doct. hoc tenent, ꝑ & maxime cū in re dubia debebamus in meliorem partem interpretari. ut est tex. in capitulo, estote misericordes. & ibi notat. extra de reg. iur. & notat gloss. in versicul. uerisimiliter. in capitulo. nauiganti. extra de vsuris. Pacit. l. merito. ff. pro socio cum similib. Et prædicta procedunt quando duæ tantum præsumptiones interuerunt, scilicet paruitas pretij. & pactum de retrouendendo, & quod emptor sit solutus fœnerari: tunc nunquid præsumatur contractus pignoratitius si mulatus & vsurarius. & videtur quod sic, per cau. ad nostram. extra de empt. & vend. & per ca. illo vos de pigno Contrarium tenet Cyn. secundum Iacob. de Arer. in l. emptione. in 4. quest. C. plus valere quod agitur. qui dicunt quod illa capitula hoc non probant, quia erāt alia adminicula seu alie præsumptiones. Nam dictum cap. illo vos. loquitur quando erat in potestate emptoris recedendi à contracta hic autē loquimur e contra, quando est in potestate venditoris ad tempus vel in perpetuum recedendi à contractu, per pactū de retrouendendo sibi ad emptorem factum. Item ibi emptor habebat computare fructus rei emptæ in pretio, id est, in sorte soluta, quod est contra naturam emptiōnis. & ideo ibi dicitur quod fuit pignus. Item in ca. ad nostra. debebat aliquid reddi ultra pretium datum, per quod videbatur vsura: & qd fructus debebāt in sorte computari, qd est contra naturam venditionis, ut dictum est. Vnde alia adminicula seu præsumptiones erant ad viam præsumptionis & simulationis faciendæ, secundum Iacob. de Arer. & Cyn. ibi scilicet in l. emptione. Sed dicta duo non probantur in d. capi. ad nostra. vt dixi supra secundum Ioan. Andri. in d. cap. illo uos. & bene. Et dicta opinio Cyn. videtur posse hoc modo probari, præsupponendo qd paruitas pretij non contingat dimidiam iusti pretij, arguendo sic, Ex paruitate pretij non videtur qd oriatur nec oriri possit aliqua mala præsumptio. quia dicit iure ciuili & canonico licitum est contrahere tibus se decipere in pretio, vt est tex. in l. in caus. §. pen. de num. & l. item si in pretio. §. quem admodum. ff. lo. & cap. cum cau. extra de empt. & vend. vt dixi in secunda præsumptione. Si licitum est de iure ciuili & canonico decipere in pretio non tangendo dimidiam iusti pretij, ergo videtur qd nō possit oriri aliqua mala præsumptio: quod si lege permittere poenā non meretur. ut l. Gracchus. C. de adul. nec lex debet prebere causam delinquendi ut l. secunda in fi. C. de edic. di. Adri. col. ne inde iniuriarū nascatur occasio unde nascuntur. ut l. memnerit. C. unde ui. & ca. qualiter & quando. el primo. extra de accus.

Barthol. Cæpol.

de accusa. Eodem modo ex pacto de retroven-
dendo non videtur quod debeat insurgere ali-
qua mala p. presumptione, ex quo illud pactum non
est improbatum à iure; imò approbatum, ve-
est text. in l. secunda. C. de pact. inter emptio. &
vend. Et dixi suprà in prin. huius tractatus. Vin-
de licet sit vna mala præsumptio, quòd. l. quis
sit solitus fœnerari, vt dixi §. 22. & 23. præin-
tamen non videtur quòd sufficiat cõiuncta cõ-
pactio de retrovendendo & paruitate pretij, ex
quo illa duo non sunt prohibita nec à iure re-
probata, ut dixi, quia illa tamen quòd sit solus
sit solitus fœnerari, est improbatà à iure, & illa sola
non sufficit, vt dixi in d. 23. p. presumptione in fi-
tu tamen in hac quest. teneas sine dubio con-
tractarium, videlicet quòd illa tria, pactum de re-
trovendendo, & paruitas pretij, & quòd emptor
sit solitus fœnerari, vel similes contractus simu-
lationis celebrare, sufficere de iure ad præsu-
mendum contractum pignoratitium, simulatũ
& vsurarium. & dicas quòd hoc aperte probat-
ur in d. c. ad nostram. de emp. & vendit. vbi ex
text. apparet, quòd tres præsumptiones sufficiunt:
idem etiam probatur in d. c. illo nos. extra de
pig. secundum ea quæ dixi suprà pro intellectu
dictorum capitulorum, & ita tenent communi-
ter Legistæ & Canonistæ: ut patet ex his quæ
di. sunt suprà, in quest. an illa duo tantum suffi-
ciant, videlicet pactum de retrovendendo, &
paruitas pretij: & de hoc non est dubitandum
quia ita est vbi seruari in practica & bene. Ne-
ob. huic sententiæ quod notat Cyn. secundum
Iac. de Aret. in l. emptio. C. plus valere quod
agitur, dum dicie quòd istud non probatur in
cap. ad nostram quia ibi non dicitur quòd alię
præsumptiones interuenerint vltra eas, de quib-
us suprà dixi in intellectu illius cap. ut suprà
dictum est. Nec est ob. dum dicit Cy. quòd in c.
illo vbi. etiam interuenerunt alię præsu-
mptiones, quia ibi Papa se fundat in tribus tan-
tum præsumptionibus, vt dixi suprà in intel-
lectu d. c. illo vbi. Nec procedit. arg. quòd su-
prà factum est, dum dixi, quòd licitũ est cõtra-
hẽtibz se decipere de iure ciuili & canonico,
& pactum de retrovendendo non reprobatum,
imò probatũ à iure, ergo illa duo à iure per-
missa simul iuncta cum vna mala præsumptio-
ne, videlicet quòd sit solitus fœnerari, non de-
bent nocere, quia responderi potest quantum
ad paruitatem pretij, quòd illud procedit quan-
tum ad hoc ut non possit rescindi contractus,
per l. ij. C. de rescin. ven. Sed quantum ad hoc
vt præsumatur dolus, dico quòd ex paruitate
pretij quæ non contingat dimidiã iusti pretij,
dolus bene præsumatur regulariter, vbi cõcur-
rent alię præsum. ut l. c. h. §. modus. ff. de tĩ-
fict. & est text. cõ gl. in l. idus. C. de rescin. ven.
licet sine alijs præsumptionibus non præsuma-
tur vt est text. cum gl. in eadem l. idus. Item
quantum ad pactum de retrovendendo, eo mo-
do rñdetur quia licet illud regulariter sit à iu-
re permisum l. ij. C. de pact. inter emp. & vend.
cum simili. tamen illud procedit, quando nulla

alia malè præsumptio concurrerit. Sed vbi alia
male præsumptiones interueniunt, & tunc est
pactum de retrouendendo, quod de se est licitum,
in d. c. ad nostram præsumptionem, ut probatur
in d. c. ad nostram. de emp. & vendi. Et dixi
plene suprà dixi in xij. præsumptione. et p hoc
allego gl. in d. l. dolus. C. de rescin. vñ. f. quia
& sicut quod non profum singula, multa iuuant
ita e contra & quando non nocet singula, multa
nocent. vt dixi in xj. præsumptione in fi. Pro
hoc l. instrumenta cum gl. fi. & quod ibi no. C.
de proba. & quod no. glo. & Docto. in cap. cum
causam. extrà de proba. & gl. in fi. in c. prate
rea. extrà de relli. Facit & quod no. Bart. in l. j.
§. idem Cornelio. ff. de quæst. & Bal. in l. fi. quis
ex argentijs. §. 2. verficu. 4. not. ff. de eden. &
quod not. Nic. de Neap. in l. secunda. ff. de ex
cutor. Et prædictis ego infero plures conclu
siones. Prima est, quòd illa dux tm præsumptio
nes, spauitas pretii, & pactum de retrouend
do non sufficiunt ad præsumendum contrañu
simulatum, & hoc est contra multos. Secunda
conclusio, si quòd ista tria, scilicet pactum de retro
uendendo, paruitas pretii, & quòd emptor sit
solitus fenerari, faciunt presumere contrañu
simulatum, pignoraticium & vsurarium, & hoc
est contra Iaco. de Are. & Cy. & eam tenet ex
presse gl. in c. conquestus. extrà de vsur. & eam
tenent communiter Doct. Legista & Canonis
ta. Tertia conclusio, quòd ex his tribus, scilicet
pactum de retrouendendo, & quòd vsque
ad certum tempus non possit retroemere, &
ex paruitate pretii præsumitur contrañus si
mulatus, pignoraticius & vsurarius, & iste est
proprie casus in cap. ad nostram. de emptio. &
vendi. secundum intellectum quem ego tenui
suprà. Quarta conclusio est, quòd ex istis tri
bus præsumitur contrañus simulatus, pigno
raticius & vsurarius, scilicet ex pacto de retro
uèdendo, ex pacto quòd fructus percepti i forte
compuriètur, & ex tertio pacto quòd vltra sum
mam receptam aliquid debeat per volètem re
troemere perfolui. Iuxta ea que plene dixi su
prà in 4. presumptione. & ille est proprie casus
in d. capi. illo uos. ibi, ex duobus tamen de pigno
rati. intelligendo quòd ibi etiam interuenerat
pactum de retrouendendo, ut patet ibi in litem
ra, & suprà dixi, & statim èt dicitur. Quinta
conclusio, quòd ex duabus tàm præsumptio
nibus nuaquam præsumi debet contrañus si
mulatus, quia hoc non reperitur iure cautu, &
dictum. c. illo vobis. ibi, ex duobus tamen. non con
tradicit huic còclusioni, quia dicitur ex duobus,
tamen quæ in pacto fuerint expressa. & sic in
pacto de retrouendendo. Vnde ibi præsupponit
in verbo, in pacto. quòd etiam interuenit pactu
de retrouendendo, & sic ibi erant tres salte
psumptiones & eo modo non ob. c. ad nostram.
ibi, quòd patet, ex eo, quia in illis uobis com
prehenduntur tres præsumptiones, scilicet pactu
de retrouendendo, paruitas pretii, & quòd vsque
ad certum tempus non possit retroemere. & ista
est verissima, & optima conclusio, ut patet

CX

ex prædictis, & ex hac conclusione. Sexta conclusio, quod ista duo tantum, scilicet quod si quis percepti debeant in fortem computari, & quod ultra summam perceptam aliquid debeat peribui sine pacto de retrouendendo, non sufficiunt ad iudicandum, quod contractus sit simulatus siue pignoratitius & usurarius. & hoc probatur in d. cap. illo vos. Septima conclusio est, quod duo, scilicet pactum de retrouendendo, & quod quis sit solitus fœnerari, non sufficiunt ad præsumendum contractum simulatum. ut etiam dixi supra, in xxij. præsumptione. ad finem. Octaua conclusio etiam ex prædictis sequitur, quæ est verissima, scilicet quod paruitas pretij, & quod quis sit solitus fœnerari sine pacto de retrouendendo, non sufficiunt ad præsumendum contractum simulatum siue pignoratitium. Non conclusio est, quod exceptis casibus de quibus supra in 2. 3. 4. conclusione, non reperio quod sit à iure determinatum ex quot præsumptionibus iudicari debeat contractus simulatus siue pignoratitius & usurarius. & ex ista sequitur alia. Decima conclusio & vltima, quod extra casus prædictos, cum non sit determinatum à iure expresse quot præsumptiones sufficiant, quod est arbitrium: ex quibus & quot præsumptionibus iudicari debeat contractus simulatus, & aliquando ex tribus tantum, & aliquando ex pluribus iudicari debet contractus simulatus, in prædicta conditione personarum, & qualitate facti & causæ & qualitate præsumptionum: quia una est maior altera, & magis præponderat, ut patet ex his quæ dixi plenissime in xxvi. præsumptionibus, & hæc conclusio probatur à natura, quando aliquid iudicandum non est expresse determinatum à iure, & tunc statim arbitrio iudicis à siue iudicantis, qui inspectis prædictis iudicare debet ut est casus in d. cap. de causis. in fi. & ibi no. extra de offic. deleg. & in l. j. §. ff. de iure deliber. & in l. j. §. expilatores. ff. de effractoribus & expilatoribus cum si.

109 **V**erum quia in isto libello nostro fœpillime habita est metio de paruitate pretij seu de deceptione in pretio aut in venditione, aut in locatione, aut in pacto de retrouendendo, necessarium est ut declaremus quomodo & qualiter intelligatur esse ista paruitas pretij seu deceptio in pretio, ad hoc ut præsumatur contractus simulatus b. Et certe est mirandum quod Doct. nō examinauerunt, præsertim cum istud sit vnum principale fundamentum in materia simulationis: ac etiam non sit sine magna dubitatione, & quotidie hoc in factu eueniat. Sed ego qui hanc materiam pro viribus explicare in hoc tractatu constitui, etiam hunc articulum plenius attingendum esse putavi & in primis videtur dicendum, quod ista paruitas pretij seu deceptio in pretio, debeat esse in dimidia iusti pretij, per l. secundam. C. de rescin. ven. & per cap. cum dilecti. & capit. cum causa. extra de emp. & ven. quia infra dimidiam iusti pretij licitum est tam de iure civili quam canonico contrahentibus se decipere: ut plene d;

xi supra in secunda præsumptione. & in questione præcedenti: & ista videtur esse vna opinio, quæ probari videtur in cap. ad nostram. ibi. quæ uix dimidiam iusti pretij contingebat. de emp. & vendi. Intelligendo uix, id est, nullo modo, ut ibi innotat. per Doct. & maxime per Ioann. de Imol. alia opinio potest colligi ex dicto cap. ad nostram. uidelicet quod illa paruitas pretij seu deceptio in pretio sufficiat, quæ est prope dimidiam iusti pretij: quia dicitur ibi, uix dimidiam iusti pretij contingebat, hoc est quod paruitas pretij non est dimidia iusti pretij: quia uix continet illam: id est, in illa non est deceptio, sed uix illam continet dimidiam iusti pretij, quæ quod uix fit, tamē fit ut habetur in l. vix certus ex causis. ff. de iudi. & in capitul. secundo de cogn. spirituali. libr. vi. & per glo. xij. questione secunda, hoc huius placiti, & habetur in capit. si Christus in prin. extra de iureiu. Et secundum istam opinionem pone exemplum. Res valebat centum, fuit vendita pro xxv. hic non fuit deceptio in dimidia iusti pretij, sed uix dimidiam iusti pretij contingit, & iste intellectus uidetur esse verior quantum ad text. dicti capit. ad nostram. Tercio opin. potest colligi ex his quæ habentur in l. si societatem §. arbitrorum. coniuncta l. vi de si Neruz. cum l. sequenti. ff. pro soc. cum his quæ ibi notantur per Bartolum & Doct. & per Doct. in c. quinquauallis. extra de iureiu. in quibus habetur quod ad hoc ut possit peti reductio ad arbitrium boni viri, requiritur, quod sit enormis læsio secundum Bart. in d. §. arbitrorum. quando est excessus. in vj. parte. per text. in dicto §. arbitrorum. coniuncta l. unde si Neruz. & l. seq. nam cum in dubio partes societatis debeant esse æquales, ut l. si non fuerint. ff. pro socio. & arbitrator uni socio adiudicauerit unam partem, alii duas de tota, uel uni trientem, alii semissem, facta computatione reperitur secundum Bart. excessus, nisi in vj. parte totius. & uult ibi rex. quod possit peti reductio ad arbitrium boni viri. & secundum istam opin. Bart. videtur, quod tunc dicatur esse enormitas vel paruitas pretij, aut læsio seu deceptio in pretio quando est læsio in vj. parte totius. Quarta opin. etiam colligi potest ex d. l. unde si Neruz. cum l. seq. ff. pro socio. secundum opin. d. Fran. de Alberg. de Are. & in l. si quis arbitratu. ff. de ver. ob. & Ioan. de Imol. ibi & in repe. capit. quinquauallis. extra de iureiurand. & omnium moderatorum. qui tenent quod quantum ad petendam reductionem ad arbitrium boni viri, requiritur quod sit læsio saltem in tertia parte, & nō sufficit in. vj. ut dicit Bartolus, quod hoc probatur in dicta l. unde si Neruz. cum leg. sequenti. quæ incipit, quid enim. uam factum est, quod in dubio partes societatis debent esse æquales; per dictam l. si non fuerint. ff. pro socio. Sed facta computatione in dicta l. quid enim. non reperitur excessus in vj. ut dicit Bartolus. sed in tertia: an ibi arbitrator adiudicauit uni socio duo milia, alteri mille. Ille socius cui mille tantum fuerunt adiudicata, debebat habere dimidiam, & sic

a Arbitrio. Arbitrio iudicis locus est in actionibus faciendis, ubi certus modus à iure non exprimitur in Spe. de instr. ed. §. 4. ue. quæritur autem item ubi tempus nō est determinatum à iure. ut eo. §. uer. illud. Item circa delationem iuramenti quando; in Spec. de iuramenti delat. uer. si aut sit civilis. Item ubique; deficit de terminatio iuris. in sp. de libelli conc. §. v. uer. 3.

b Contractus simulatus quomodo probetur uide Pau. de Ca. conf. lxxx. & cōfil. cxij. & ccc. xxvj. & se. Bar. in l. pacta. nouif. circa medium. C. de pact.

& sic mille & quingentos qui sunt dimidia triu-
mulum. cū ergo adiudicauerit arbitratior vni
focio mille tātum, cum deberet adiudicare mil-
le & quingētos, patet q̄ ipse fuit lēsus in ter-
tia sibi debita. quia quingēti sunt tertia de mil-
le & quingētis: in hoc Barto. errauit in faciē-
do computationem, quia Bart. habuit respectū
ad totam summā sociorum, scilicet ad summā
triū milium, cuius respectū quingenti sunt se-
xta pars. sed in hoc errauit vt dixi, quia lēso
non est nisi respectu partis socij lēso, non au-
tē respectu partis, quā alteri loco debebatur:
vnde quantū ad materiam arbitramenti tenē-
dum esse videtur, quod ad hoc vt possit peti re-
ductio ad arbitrium boni viri, requiritur quod
saltem sit lēso in tertia parte eius, q̄ lēso de-
beatur. Et ex his æquiparando istam lēsiōē
seu deceptionem in pretio illi quē inducit præ-
sumptionem simulationis, dicendum esset, q̄
ad hoc vt possit præsumi cōtractus simulatus,
pig. & usurarius, requiratur q̄ lēso seu enormi-
tas, vel deceptio in pretio sit saltē in tertia par-
te iusti pretij. † Et pro illa opinio facit, q̄
glo. in ca. conquestus extra de vsur. dicit tunc
esse lēsiōem, quando modicum est pretium:
& modicum dicitur etiam, quādo est tertia: ut
in l. nominationum. C. de decu. lib. x. Quinta
opi. etiam colligi potest ex gl. d. c. conquestus,
quā dicit, q̄ tunc dicitur esse lēso, quādo pre-
tium est modicum, sed modica pars dicitur esse
aliquādo quarta, vt probatur in l. si quis in suo
C. de inoffi. testa. ergo videtur posse dici, quod
sufficiat, quod sit lēso in quarta parte tantum.
Sexta & vltima opi. colligitur ex his, quā habē-
tur per gl. no. Insti. de contrah. empt. in § pre-
tium. in ver. diffinierit. quē incipit, inique. quā
singulariter vult, quod quando dicatur pretiū
iustum vel iniustum, statut arbitrio iudicis, qui
iudex arbitratibit secundū qualitatem causę,
personarum, & rei debite, & condemnationis
vel absolutionis, quia in paupere, parua quan-
titas dicitur magna, vt l. illicita. § ne tenuis. cū
gl. ff. de offi. p̄gri. facit quod no. gl. in aut. præ-
terea. C. unde vir. & vxor. & q̄d no. Bar. i. l. si cō-
stante. in prin. ff. sol. mat. & hoc videtur tenere
in materia arbitramenti Bal. in l. cum antea. in
4. colum. ver. item est considerandum C. de ar-
bit. bi. † vbi dicit quod magna & parua quan-
titas dicitur respectu personarum & causę. al-
legat notata in auten quod locū. C. de colla. &
ita tenet etiam expresse dom. Ang. de Are. in l.
j. §. si quis ante. ff. à qui. appel. non licet. & do.
Bar. de Sal. in l. fi. C. de contra. emp. & idem ibi
Cy. in ij. q. secundum Iaco. de Are. & Petr. & se-
cundum istā opi. vidi semper iudicare in mate-
ria reductionis ad arbitrium boni viri. Et cre-
do quod ista op. sit sequenda sine dubio in ca-
su nostro. Et prima ratio, sit quia non reperi-
tur expresse à iure limitata quantitas, quando
dicatur lēso in pretio ad hoc vt p̄sumatur con-
tractus simulatus: ergo standum est arbitrio
iudicis. per capitū. de causis. in fine. extra de
officio delegati. & per leg. primam. ff. de iure

delib. cum si. & licet c. ad nostram. de emptio.
& uenditione. dicat quod uix dimidia iusti
pretij contingebat, non tamen negat idem esse
quando fuisset pretium in minori quantitate.
Secunda ratio est, quia gloss. ord. in ca. conque-
stus. extra de usur. loquitur de pretio modico,
& modicum pretium dicitur, quando res ualet
multo plus: ut dicit glo. fina. in l. per diuectas.
C. manda. Sed illę gloss. non declarant quando
& quomodo intelligatur illud multo plus, uel
illud modicum pretium, cum ideo intelligen-
dum est, quod sit arbitrio iudicis, per prædi-
cta. Tertia ratio est, nam lēso dicitur esse vbi
est modicum pretium, & modicum pretium in-
telligitur aliquando tertia, aliquando quarta
pars, aliquando dimidia: ut patet ex his quę di-
cta sunt supra: ergo sequitur quod erit arbitriū
in casu nostro: & hoc tenuit Oldradus, scilicet
quod lex loquens de modico, intelligatur in
dubio arbitrio iudicis. facit ad hoc lex hæc.
nus. ff. de usufru. & quod habetur in capitu. de
114 appel. extra de app. † Sed dubitari posset
qualiter iudex in hoc debeat arbitrarī, puto
quod debet inspicere qualitatem personarum,
rei, causę, & contractus. vt dixi supra secundū
Bald. in d. l. cum antea. C. de arbit. & quādo
sit faciēda magna differentia inter contractū
primę uenditionis, & contractum locationis,
& ultimum contractum pacti de retrouendē-
do. Nam in pacto de retrouendēdo, si est lēso
etiam in minima parte, videlicet quod emptor
velit, ut uenditor quando retroemit, soluat ali-
quid plusquam habuerit uendendo ab ipso pri-
mo emptore. Credo quod intelligatur esse lē-
so sufficiens ad inducendam unam præsump-
tionem simulationis: ut patet ex his quę dixi in. iij. v.
& vj. præsumptione. Et pro hoc allego text. in
c. illo uos. extra de pign. ubi dicitur quod sub
nomine uenditionis quædam terrę fuerunt pi-
gnori obligatę pro 23. libris, & fuit actū quod
ultra summam receptam, 60. solidi deberent p-
solui: & quod propter hoc p̄sumitur cōtra
emptorē, & tamen illi 60. solidi sunt tres librę.
& tres librę respectu 23. librarum sunt circa
octauā partē. Vnde ille text. probat, quod quā-
do in pacto de retrouendēdo est lēso, etiam
in octaua partē, illa sufficit ad inducendam u-
nam malam præsumptionem simulationis. Eo-
dē modo puto esse dicēdū, quando est lēso in
locatione seu fectu, quia si de iure & consue-
tine solui debeat, soluuntur quinq; p centena-
rio, & fundus locetur sex pro centenariio & in
ratione centenarij, quod tūc dicitur esse lēso
sufficiens ad p̄sumendā simulationē, quando ē
coniuncta cum aliis p̄sumptionibus, se-
cundum ea quę d. sunt supra. Sed quando ef-
fet ætio in prima uenditione, puto quod
maior requiratur quam in locatione uel pa-
cto de retrouendēdo, & maxime quando ea-
dem res liberaretur eidem uenditori, quia tunc
non damnicatur in tantum uenditor, quando
rem uenditam conducit, ex quo ipsa utiuitu
pro precio iusto locationis: non tū dico quod
propter

propter hoc indistincte possit esse lesio in venditione, sed quod maior lesio requiratur ad inducendam malam presumptionem simulationis. Et ad hoc vide quae dixi supra in ij. praesumptio. ad fin. Et pro clariori intelligentia ex praedictis elicio sex conclusiones. Prima conclusio est generalis, quod arbitrium est, id est arbitrio iudicis seu boni viri, quando dicatur lesio seu deceptio in precio, ita quod ex ea insurgat una praesumptio simulationis contractus. Secunda conclusio est, quod in pacto de retrovendendo, iudex debet arbitrari esse lesionem seu deceptionem in precio respectu simulationis contractus praesumptae, quando est deceptio seu lesio in viij. parte etiam in minori. Tertia conclusio, quod quando promissa est pensio ultra id quod de iure communi & ex consuetudine debetur, iudex arbitrari possit quod intelligatur esse lesio seu deceptio in precio ad praesumendum contractum simulatum. Quarta conclusio est, quod in prima venditione dicatur esse precium iniustum, & sic lesio in precio, quantum ad inducendam praesumptionem simulationis arbitrio iudicis seu boni viri, non in minima quantitate, sed in tertia, vel dimidia, vel prope dimidiam, & maxime quando venditor immediate conduxit rem per ipsum venditam, & hoc inspecta qualitate personarum, rei, contractus, & causae, inspecta consuetudine loci. Quinta conclusio, quod ubi est lesio etiam in venditione in dimidia iusti pretii, iudex debet indistincte arbitrari, quod illa sit sufficiens lesio seu deceptio in precio, etiam respectu simulationis contractus. Et iste est casus in cap. ad nostram. de empt. & vend. ibi, quae vix dimidia iusti pretii continebantur. Secundum unum intellectum, intelligendo ibi vix, & non seu nullo modo, prout aliqui intelligunt, & istud nullam habet dubitationem. Sexta & ultima conclusio est, quod non solum ubi est lesio in dimidia iusti pretii, sed etiam quando est prope dimidiam iusti pretii, etiam in venditione debet iudex arbitrari esse lesionem seu deceptionem in precio, quantum ad inducendam unam praesumptionem simulationis, ut est casus in d. c. ad nostram. in verbo, uix. intelligendo quod illud uerbum uix, non sit negatiue, ut dixi supra, quantum ad intellectum dicti c. Et haec omnia sunt bene notanda tam in theoria, quam in practica. & maxime quia doctores hoc non declarant, nec etiam agunt, & utilia sunt. Et per hoc sit expeditus iste sextus casus principalis, sequitur ultimus principalis casus.

ULTIMO ¶ casu principali quoniam in contractu non interuenit dolus, fraudus, uel simulatio, nec aliqua lesio uel deceptio in precio venditionis, locationis, uel pacto de retrovendendo. Sed adsunt aliae praesumptiones uel coniecturae doli, fraudis, uel simulationis, de quibus plene dixi supra in 4. casu princi. Et in hoc est dicendum, aut loquimur in foro contentioso, aut in foro conscientiae. Si loquimur in foro

contentioso, & tunc cum non reperat iure cautum quae & quot praesumptiones sufficiant, erit arbitrium & arbitrio iudicis relinquendum, ut dixi supra in ix. & x. conclus. precedenti casu princi. Si uero loquimur in foro conscientiae, & tunc credo quod sit relinquendum hoc etiam arbitrio iudicantis seu confessoris: quia in ambiguis absolutum non debet esse iudicium. Sed conscientiae iudicantis etiam committendum, ut dicit beatus Gregorius. Andreæ Tarenti. episc. & habetur xxxiiij. dist. habuisse. & habetur in l. i. §. i. ff. de iure delib. & in c. causis. extra de offi. deleg. in c. non est. in gl. fin. extra de regul. qui iudex uel confessor debet animaduertere in primis, si potest comprehendere, quod contrahentes habuerunt animum emendi & uendendi uel non. Si comprehendit uel existimabit per circumstantias quod habuerint animum uere emendi & uendendi, iudicet contractum fuisse uerum, & non simulatum uel usurarium: relinquendo tamen semper id eorum contrahentium conscientiae. ut dicit gl. pen. in c. nauiganti. extra de usuris. Facit cap. mulieri. de iureiur. quae postea iudicabitur per eum, qui secretorum est cognitor. ¶ Nam conscientia a omnipotenti Deo non potest occultari, ut dicit tex. in c. in ciuitate. in h. eo. tit. de usu. quia ipse est scrutator cordium & cognitor secretorum, ut i. c. tua nos. in fi. extra de sym. & xxxii. dist. erubescant. & ii. q. 5. consulti. Et not. gl. in l. i. ff. de interro. ac. Et absconditorum est cognitor, ut dicit tex. in cle. exiit. §. quantum. in ult. char. de uerbo sign. Et est tex. ii. q. i. Deus omnipotens: & quia ipsum non latet peccantis qualitas, neque peccatis affectus xxxiii. q. iii. Deus qui. no. gl. fi. in d. c. in ciuitate. Sed si comprehendit uel existimabit per circumstantias quod non habuerit animum uendendi, uel etiam unus ex his non habuerit, animum, & tunc iudicet contractum simulatum, & usurarium, secundum ea quae dixi supra in 4. casu princi. & hoc maxime uerum est quando emptor esset solutus scenerari, uel similes contractus facere. per ea quae dixi in pen. & ul. praesumptio. Et nullus saltem in foro conscientiae, uel praenitentiali dicat se habuisse animum emendi, uel uendendi, cum non habuerit, uel non habuisset contractum simulatum, uel usurarium celebrandi, cum in ueritate habuerit: quia licet per hoc euitet iudicium & potestatem in hoc seculo iudicis uel confessoris, qui corda hominum ignorat, tamen in futurum non euitabit domini iudicium, qui est scrutator cordium, & secretorum cognitor: & quem non latet peccantis qualitas neque peccatis affectus, ut dictum est supra. ¶ Sed profecto quicumque salutem animae suae desiderat, & sine scrupulo conscientiae uiuere querit, abstineat penitus ab huiusmodi contractibus. Negari enim non potest, quin in huiusmodi contractibus sit aliquod dubium saltem in foro conscientiae, an emptor contraxerit in fraudem usurarium, & an contractus sint illiciti, ut patet per ea quae dicta sunt in isto tractatu, & hoc propter periculum animae. ut probatur in d. c. in ciuitate. extra de usuris. Bonarum quippe mentium est, etiam ibi cul-

a Conscientia q. l. dicit edificata gehennae. i. Spe. de aduoc. §. virtutis. ver. ite caueat. c. p. tuas. de symo. & c. p. literas de rest. spo. 28. q. j. §. ex his.

a Culpa Culpa
maior ē in faciē
do, quā omitterē
do. l. si seruū. §.
fēq̄ de uer. ob.
& no. l. si mora.
ff. so. ma. Bal. l. l.
pignus. x. col. d.
pag. a d.

pas suas cognoscere, ubi culpa a nō est, ut est
text. v. distin. ad eius. ad fi. quia plerunque ubi
culpa non est, eam esse timere solent conscien-
tia timorata, quā in via Dei quodcunque de-
uium expauescunt. ut dicit text. in cle. exiui. §.
j. de verb. sign. & est text. in c. consilium. de ob-
seruatione seuniorum. Facit ad hoc text. in l. cū
proponas. ibi, non autem omnis scrupulus au-
feratur. & quod ibi no. Cy. C. de interd. ma. in-
ter. pupillum & tutorem. Nam quandoque ali-
qui dicunt se dubitare ubi non est dubitandū :
& contra : ideo tutior uia est eligenda : ut in c.
illud circa medium . extrā de clerico excom-
municato ministrante . & ita dicit gl. not. in d.
c. in ciuitate. in verbo, nisi dubium. & glo. in d.
cap. nauiganti. in uer. similiter dubitatur .
eodē ritu. & ad hoc accedat quod dicit text. in
18 d. cle. exiui. §. nos itaq. in v. colum. † ubi di-
citur, quod in his quā animā salutē respiciūt,
ad euitādos graues remorsus, pars securior est
tenenda, præsertim cum non solum quod ma-
lum esse dignoscitur, sed etiam omne quod spe-
ciem aliquam habet, sit à uiris perfectis specia-
liter euitandum. ut dicit text. in d. cle. exiui. §.
cumq. annui redditus. & ab alijs præsertim cō-
trañibus est abstinentum, in quibus adsunt di-
cē præsumptiones vel aliquæ ex eis. & ad hoc
vide Inn. in c. in ciuitate. in fi. ibi per Doct. de
vsur. Nam hoc tutius est ergo sequendum, ut
dixi : & maxime cum huiusmodi contrañus in-
uenti & inchoati fuerunt ab usurarijs, qui di-
missis actibus mutui, ne videantur usurarij, in-
uenerunt hunc modum uelaminis & vsurā pal-
liat. Quia primo faciunt contrañum puræ
emptionis. Secundo faciunt contrañum loca-
tionis eiusdem rei. Tertio faciunt pactum de re

Barthol. Capol.

trouendendo, secundum Hostien. & Ioan. An-
dre. in dicto cap. ad nostram. extrā de emptio.
& vendi. ut dixi suprā in prin. huius tractatus.
nec iuari quis velit ciuitatis vel loci consue-
tudine, quia non tam spectandum est quod Ve-
ronæ vel alibi factum est, quā quod fieri de-
bebat. argumen. l. licet. in fi. ff. de offi. præsid. &
in c. cum causam. extrā de electio. Verum quia
multi & infiniti pene contrañus huiusmodi ce-
lebrati sunt in ciuit. Veronæ, ac etiam quotidie
celebrantur, qui sine scandalo ut simulati & fœ-
neratitij minime rescindi possent, credo quod
bonum eēt legem vel statutum fieri, quod om-
nes huiusmodi contrañus celebrati nō impro-
bentur, dummodo non essent manifeste in frau-
dem vsurarum celebrati. quod omnes iam ce-
lebrati reducerentur ad iustum precium, quod-
que de cætero nullius possit huiusmodi contra-
ñus celebrari. sicut in simili statutum fuit de
decimis, in concilio Lateranensi, tempore Ale-
xandri Papæ tertij, anno domini millesimo
clxxix. ut habetur per Ioann. Andr. & Doct.
in cap. cum apostolica. extrā de his quā fiunt
à prælat. sine consensu c. & per eundem Ioan.
Andr. in cap. statuto de decimis. libro sexto in
119 nouella. † Tollerat enim ecclesia quando-
que etiam crimen propter scandalum, ut iij.
distin. denique & j. quæstione vij. quoties. &
vij. quæstio. j. ordinationis. & xxij. qd. iij. ipse
20 pietas & cap. non potest. † Similiter tolle-
rat ratione multitudinis, ut quinquagesima
distinctione. ut constitueretur, & habetur in
iuribus superius allegatis.

F I N I S.

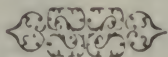
BARTHOLEMAEI
CAEPOLLAE VERONENSIS,
I. V. D. O. C. T. O. R.

REPETITIO L. SI FUGITIVI. CVM AVTENT.

Sed nouo iure. C. de Seruis fugitiuis.

VBI ABVNDE TRACTATUR DE POENA FVRVM

& latronum, maxime in Autent. Sed nouo iure.



SUMMARIVM.

- 1 Serui si in acta transeundi ad hostes deprehendantur, poena pedis, aut metalli puniuntur.
- 2 Per quomodo capitur.
- 3 Barbari dicuntur hostes populi Romani.
- 4 Puniri quis debet in eo, in quo deliquit.
- 5 Pedis in amputatione quomodo & quibus in casibus quilibet puniatur.
- 6 Membri amputatio est totius corporis debilitatio.
- 7 Membrum quando debilitatum dicatur.
- 8 Verum de dedit, quomodo capitur.
- 9 Affectus non puniuntur, si non sequitur effectus.
- 10 Qualitas delictorum a poenae qualitate indicatur.
- 11 Regula est, quod mitius puniuntur motus ad actum, quam actus consummatus.
- 12 Statutorum in poenis his qui cum solo loco non habet.
- 13 Sententia humanior sequenda est.
- 14 Barbarici qui proprie sint.
- 15 Seruus fugitiuus cur in pedis amputatione puniri debeat.
- 16 Poena in metallum, & operis metalli, & ministerii metallorum, quae dicatur.
- 17 Poena similis pedis amputationi quae dicatur.
- 18 Dictio alius, quid importet.
- 19 Dictio ceteri, an similitudinem implicet.
- 20 Dictio eadem an per omnia idem includat.
- 21 Dictio a' ter quid significet.
- 22 Poenae plures alternatim quando ponuntur, cuius electio sit.
- 23 Maritus si de rebus sibi in dotem datis electionem sibi seruauit, si non eligit, in uxorem electio trans fertur.
- 24 Poena statuti quando irrogari debeat, iudex aliam imponere non potest, si ipsum seruare iurauerit.
- 25 Electio non potest cadere, nisi inter plura.
- 26 Statuti poenam de membri amputatione, quibus in casibus iudex dispensare poterit.
- 27 Statutum disponens quod occidens occidatur, quomodo intelligatur.
- 28 Dolus & non dolus aequae puniri non debent.
- 29 Poena corporali vel capitali dolus semper subintelligitur.
- 30 Statutum poenam corporalem imponens, quomodo a doctis assignantibus intelligi debeat.
- 31 Statutum de poena pecuniaria disponens, quam si non soluerit infra mensem decapitetur, quomodo intelligatur.
- 32 Homicidium lasciuia committenti, siue ludens ad saxa, seu ad niuem, mitti puniri debet.
- 33 Poena atrox ubi per statutum imponitur, saltem lata culpa subintelligitur.
- 34 Poena si per statutum limitata fuerit, iudex arbitrium non habet.
- 35 Poena quando est unica, incerta tamen, & indeterminata a lege vel statuto, an iudicis electio sit.
- 36 Poena quando in iudicis arbitrio existit, quid sequi debeat.
- 37 Iudex in arbitrio rigorem sequi non debet.
- 38 Iudex in arbitrio in mitiorem partem inclinari debet.
- 39 Iudex usque ad poenae ordinariae quantitatem arbitrari potest, quando loco ordinariae poenae, ad indicantis arbitrium poena relinquitur.
- 40 Potestas si arbitrium habeat puniendi fures in plus & minus quam statutum dixerit, debet intelligi in plus, & sic quod eadem species plurius sit.
- 41 Statutum si dixerit, quod aliquis puniatur poena pedis vel alia, intelligitur de simili.
- 42 Statutum si dixerit, quod aliquis debeat puniri plus & minus arbitrio potestatis, de quanta quantitate intelligitur.
- 43 Statutum Veronense dicenti, quod puniatur arbitrio potestatis, boni iudicis arbitrio intelligitur.
- 44 Statutum si dictauerit, quod si quis dederit alicui alapam, condemnatur in quinquaginta libris denariorum, & plus & minus arbitrio potestatis, ultra centum libras potestas arbitrari non debet.
- 45 Compromissum quando factum est cum prorogandi potestate, mensura temporis prolongati non potest esse maior, quam mensura temporis praescripti.

- 46 Statutum quando iudici arbitrium datur, non specifyingando aliquam poenam, usque ad quam poenam transire possit.
- 47 Delictum vel inter diversa ponitur.
- 48 Poena arbitraria usque ad mortem propter facinorosi excessum inclusivae extenditur.
- 49 Statutum si dixerit, quod poena sit in arbitrio iudicis, & usque ad poenam mortis, quomodo tale statutum intelligatur.
- 50 Poena in arbitrariis quae & qualis imponi possint.
- 51 Leges transgredi licet propter criminis enormitatem.
- 52 Poena qualis imponi valeat si iudex arbitrium habeat non simpliciter, sed generaliter in inquirendo, procedendo, torquendo, puniendo, banniendo, & condemnando, &c.
- 53 Poena qualis imponi debeat, quando non est certa & determinata per ius commune, vel statuta, sed per consuetudinem.
- 54 Poena quae imponi debeat, quando nullo modo est certa, vel a lege determinata.
- 55 Legis casus ubi fuerit, ibi nulla dubitatio est.
- 56 Poena quando arbitraria est, quid agendum, remissive.
- 57 Poenae duae vel plures alternativae, quando a lege vel statuto imponuntur, cuius sit electio poenae iudicis scilicet, an rei.
- 58 Electio est dare debentis in alternativis.
- 59 Poena alternativa quando corporalis est, an iudicis electio sit.
- 60 Iudex non potest dare electionem reo eligendi sibi mortem, quam vult.
- 61 Et deinde, nec etiam obligare se potest quis pro alio ad corporalem poenam.
- 62 Poena duplex & alternativa, si a lege vel statuto imponatur, ipsius iudicis electio est.
- 63 Poena corporalis quantumvisque minima est, maior regulariter quantumvisque pecuniaria poena.
- 64 Poenis in alternativis, quando una poena corporalis est, alia pecuniaria, cuius electio sit.
- 65 Statuti forma si imponatur poena portantibus bladum, vel farinam, vel quid aliud extra districtum & inveniunt aliqui portantes, & capti, antequam districtum exierint, an statuti poena puniri debeant.
- 66 Statutorum in poenis regulariter, quid inspicitur.
- 67 Delicto non caret, qui delinquere inchoavit.
- 68 Coniectura portantium bladum extra territorium, quae sunt.
- 69 Bladum extra territorium portantes si deprehensi fuerint, an poenire poterunt.
- 70 Bladum extra territorium si nondum aliqui portare coeperunt, & sic in itinere reperti non fuerint, sed tantum secum aptare salmas ad portandum frumentum, an puniri debeant.
- 71 Bladum portantes si in itinere reperti non fuerint, sed praeparaverunt frumentum in domo ipsum occultando, vel in aliquo alio loco occulto locando, ut postea portare possint, an punientur.
- 72 Bladum portantes si solum viis fuerint, sed non capti, an in statuti poenam incidant, ac si capti fuissent.
- 73 Verbum inuentus, non verificatur in solo aspectu,

sed apprehensionem requirit.

- 74 Statutum si dixerit, si quis fuerit inuentus cum armis, si captus non sit, an inuentus dicatur.
- 75 Statuto si caveatur, quod quicumque inuentus fuerit cum cultello, solus x. si quisquam tantum visus fuerit, an solvere debeat.
- 76 Statutum si dixerit, quod domine cum perlis inuentae solvantur x. si per officialem visae fuerint, sed non apprehensa, an teneantur.
- 77 Inventarium dicitur, quia reperta & inuenta in bonis pupilli ibi describuntur.
- 78 Tutor licet de omnibus rebus pupilli inventarium facere teneatur, de quibus in bonis suis non reperitur, non teneatur inventarium ponere antequam exigat.
- 79 Statutum si puniat inuentum cum armis, vel ludentem ad ludum azardi, an ludentem convictum punire poterit.
- 80 Statutum si distulerit, quod si quis inuentus fuerit committere homicidium, capite puniatur, an inuentus dicatur qui commissus, licet in flagranti crimine non sit.
- 81 Statutum si distulerit, quod si quis inuentus fuerit arma portare, puniatur in tantum, quomodo tale statutum intelligatur.
- 82 Ire per civitatem de nocte, vel per domos alienas, licitum non est.
- 83 Accusatus si quisquam fuerit, quod extraxit bladum, vel aliquid aliud prohibitum extra districtum, vel quod portavit arma, vel quod in de nocte, an accusatus, si probatum est per testes, puniri debeat.
- 84 Statutum si distulerit, quod si quis fuerit inuentus ludere ad taxillo, vel tenere ludum taxillorum, puniatur in x. & medietas sit accusatoris: si aliquis accusatus fuerit, quod inserat ad taxillo, vel ludum taxillorum teneret, & accusator hoc per testes probaverit, nunquid dimidium habere debeat.
- 85 Statutum si dixerit, quod quis fuerit deprehensus portare bladum extra districtum, vel cum armis, tali poena puniatur si probatum fuerit, quod aliquis bladum extra districtum portaverit, vel etiam portaverit arma, non tamen cum blado, vel cum armis captus fuerit, an poena statuti puniri debeat.
- 86 Membrum quid dicatur, & quid membri appellatione veniat.

SI FUGITIVI. quia in ista l. & autem. sed nouo iure, quae sequitur, ponitur materia, quibus poenis puniri possunt fures & latrones, & est utilis & quotidiana, & non perfecte examinata per Doctores, ideo decreui hanc l. cum dicta autenti. declarare plenius & clarius quam per Doctores, hic, vel alibi scriptum reperitur. Et hoc d. in summa ista l. si fugitius. Si serui in actu transeundi ad hostes deprehendantur, poena pedis, aut metalli puniuntur. hoc dicit secundum Bar. vel sic, secundum Bal. Serui ad barbaros in actu fugae deprehensi, grauius

grauiter pro motu iudicis puniuntur, mutilatione scilicet pedis, aut pœna metalli, aut alia si
 2 mili arbitrio iudicis huius. In tex. ibi cum trans
 eunt. dicitur est, dum sunt in itinere. In tex. ibi,
 pede. dicitur quod hic accipitur pes pro extrema
 parte corporis, ut dicitur in rub. C. de pedaneis
 iudi. Alibi accipitur pes pro mensura, & talis
 pes debet esse 16. digitorum, secundum Ildo-
 rum etymologiarum, de mensuris agrorum: &
 not. gl. 1. 7. q. 4. sic ut. & Alb. de Rosa. in l. 2. circa
 principio, supra de his qui ad eccle. confugi. &
 Bald. in l. j. si quis cauit. & do. Barto. de Sali.
 in l. j. antepe. q. C. de interdic. & Flor. in l. vig. la
 titudo ff. de seruis, rusti pre. d. & per Bartolus,
 in l. in itinere. vbi dixi ff. de verbo. significat.
 3 † Nota primo, quod si seruis fugiens ad hostes
 populi Romani, quos hic appellat barbaros: de
 bet puniri pœna pedis, vel metalli, aut alia si-
 mili. † Nota secundo, quod quis debet in eo
 4 puniri, in quo deliquit, & hoc not. gloss. in ver-
 bo, amputatio & est text. in cap. an sit extra de
 appel. & ibi gloss. fin. in fin. allegat ad hoc etiā
 in cap. pastoralis. extra de iure patro. & cap. li-
 teras. extra de temporibus ordinandorum. &
 ideo dicit hic Bald. in princ. quod in eo instru-
 mento corporis puniuntur quis, cum quo princi-
 paliter deliquit. unde si cursor est dignus mu-
 tilatione membri, amputatur sibi pes. si testis,
 lingua. si scriptor, manus. per hanc l. licet ho-
 die excepta manu, nullum membrum debeat
 mutilari. ut in auten. sed nouo iure. infra eo.
 Nisi aliter se habere consuetudo iuxta not. in
 l. Capitolium. §. famulos. ff. de pœnis. de quo in-
 5 fra dicitur. † No. tertio hic vñ casum, in quo
 quis puniuntur amputatione pedis. Item adde a-
 lium, si quis alium percussit, ita q. pedem amit-
 tat. Exo. 1. 21. ver. si rixati fuerint. Itē qui falsū
 testimonium dixerit contra aliquē in causa ex
 qua debeat pedem amittere. Deuteronomij.
 6 19. ver. cum quis diligentissime. † Not. quarto
 rex. ibi pede amputato debi. licentur. secundū
 Bal. hic in fi. q. amputatio membri, est debilita-
 tio hominis. & totius corporis: sed debilitatio v-
 nius membri, est impedimentum principale of-
 ficii ipsius membri, unde oculus non dicitur de-
 bilitatus licet sit aliquantulum deturpatus: alle-
 gat ad hoc ff. de adul. ed. l. de Othius. in prin.
 7 † Quando autē dicatur membrum debilitatum,
 vide Ang. in l. non solui. ff. de rei vend. & in l.
 publicorum. ad fi. ff. de publicis iudi. Opponit
 contra istam l. de l. si quid aliquid §. transfuga.
 ff. de pœnis. vbi dicitur quod transfugientes ad
 hostes, aut viui exurantur, aut furca suspendan-
 tur. Sol. ibi transfuga fuit deprehensus delicti
 consummatio, hic vero dum esset in itinere: nō
 ita solue gloss. hic: & ibi & hoc probat rex. hic,
 dum dicit, cum transeunt: & ita tenent hic Do-
 ct. sed Petrus de Bella Perica, ut refert hic
 Cyn. aliter intellexit: nam ipse dicit, q. hic & in
 contrario delictum fuit consummatū. Et ideo
 ipse intelligit istum tex. sic. f. serui transeunt
 ad barbaros deprehendantur, scilicet postea,
 sed tunc videtur ob stare, quia secundum hoc

mitius puniuntur serui, quia in pede, ut hic, quā
 liber, quia ille in capite ut d. §. transfuga: quod
 est contra l. Pedius. ff. de incendio, tumia, nau.
 Ipse respondit, q. verū est, q. plus puniuntur libe-
 rā serui: ceteris qualitatibus delicti præce-
 dentibus pariter: sed hic non est paritas delicti
 quia seruis non reuelamus consilia nostra, sed
 liberis: ideo acius puniuntur. ut d. §. transfuga
 & cum ista opin. transiit hic Cyn. Hæc opinio
 non est vera nec tenetur communiter, nam est
 contra istum tex. ibi, deprehendantur. & ibi,
 transeunt cum præsupponit. n. quod. capiantur
 eo tempore, quo transeunt: & sic dum sunt in
 itinere. Et pro hoc facit opin. gloss. in l. a bo-
 ribus. §. fin. in verbo, vñ fructus. ff. de usufructu.
 vbi dicit, lupus exit iuliam, non tamen exiit.
 Opponitur secundo contra istam sol. de leg. 2.
 §. is qui ff. de re mili. vbi dicitur q. is qui uolet
 transfugere, apprehensus est, puniuntur capite.
 & sic præsupponit quod fuit apprehensus in su-
 ga dum dicit, volens transfugere. pro hoc glo.
 nota in d. l. a bo. ribus. §. fin. in verbo, vñ fructus.
 ff. de usufructu. So. ibi exponitur, volens transfu-
 gere, id est, voluntarie transfugit. sic ponitur
 in l. fin. ff. de re diui. ita dicit gloss. in d. §. is
 qui & pro ista solu. facit gloss. in d. l. si quæ ex-
 ponit, voluerit, id est, voluntarie transscenderit.
 ad idem text. cum glo. in l. quod si ab initio. ff.
 si cer. per. & text. cum gloss. in verbo, si volue-
 8 rit. in l. j. ff. de lega. 2. † Item pro hoc etiam tex-
 tit. in l. j. ff. de adimen. le. & ibi Barto. qui di-
 cit. not. ista verba, non dederit: quia intelliguntur,
 id est, dare non debuerit. facit etiam ad hoc
 quod not. Barto. in l. i. vxori. §. cum ita. ff. de au-
 ro & argento lega. & in l. sed Iulian. §. quod di-
 citur. ff. ad Maced. Ista solutio videtur diuina-
 re & violare istum text. ideo dicunt quidam,
 ut refert hic Cyn. quod ille §. concordat cum
 ista l. quia hic est pœna capitalis. scilicet mem-
 bri. ut not. in lege prima. C. de officio eius qui
 vicem alterius gerit. Sed hæc solutio est contra
 l. 2. in prin. ff. de pœnis. & l. edicto. §. rei capita-
 lis. ff. de bonor. posses. & l. licet capitalis. ff. de
 9 verb. signi. † unde ut intellexit glo. hæc est ve-
 rior, scilicet, ut non sic puniatur affectus, si ef-
 fectus non est consummatus, sicut si esset con-
 summatus. & in hoc concordat Iacobus de Ra-
 uenna, & Iac. Aret. & est etiam humanior iuxta
 ea quæ habentur in l. si quis non dicam rapere.
 C. de episco. & cleric. & in l. signitarios. ff. de pœ-
 nis. Opponit tertio contra prædicta. Nam deli-
 ctum fugæ est atrocissimum, ut patet ex genere
 10 pœnæ: † quia delictorum qualitas, iudicatur a
 pœnæ qualitate. ut ff. de publi. iudi. l. 2. & nota.
 in l. transigere. C. de transact. vbi per Cyn. in de-
 cima qua. sed in atrocissimis, motus ad deli-
 ctum puniuntur, ac si delictum esset consumma-
 tum. ut supra de ep. s. o. & cleric. l. si quis non di-
 cam rapere. & in l. is qui cum telo. C. ad legem
 11 Cornelian. de sic. sol. secundum Baldum † hic
 ponitur reg. q. mitius puniuntur motus ad actum
 quam actus consummatus sed leges contrariæ
 loquuntur in casibus specialibus, scilicet quan-

dō quis attentet pudicitiam, vel homicidium procedendo ad actum, suo fin. intentu annexū vel dic e contra, quod in legibus contrariis ponitur quia, quae fallit in lege nostra: quia le- viter procedit, distinguendo poenas inchoat vel consummati delicti. vel dic & tertio, quod in poena sanguinis, semper iudex debet esse mi- nor, vt hic. Secus in alijs poenis. subdit tamen

¹² hic Bald. nota. ¶ quod in poenis statutorum non habet locum l. is qui cum telo. quia statu- ta disponunt de actu secundum effectum, ut no. in Specul. de accus. §. primo. & hæc est genera- lis consuetudo, quæ non indiget probatione: sic supra de iudicijs. l. rem non nouam. Oppono quarto, & videtur quod imò transfuga, etiam delicti nō consummati, possit puniri poena mor- tis: vt est textus in l. in eiusdem §. finali. ff. ad le- gem Corneliam de sicarijs. vbi dicitur, transfu- gas vbicumque inuenti fuerint, quasi hostes in- terficere licet, & oportet. & sic dum dicit, vbi- cumque inuenti fuerint, videtur intelligere si- ue in itinere, siue consummato itinere, inueniā- tur, quod æqualiter puniantur. solut. gloss. in di- cto §. transfugæ. intelligit illum textum, quod facto flagitio, vt tollat contrarium huius l. & be-

¹³ ne. ¶ & ista sententia est humanior, pro qua fa- cit l. aut facta. §. enentus. ff. de poenis. & quod not. in d. l. si quis non dicā rapere. C. de epil. & cler. & in d. l. si is qui cū telo. C. ad l. Cor. de sic-

¹⁴ carijs. ¶ Quæro primo, quia hic dicitur, ad bar- baros transientes, qui dicantur barbari, seu bar- bari: & gl. respondet, quod sunt hostes popu- li Ro. allegat l. 2. C. de commerciis & mercato- ribus. & est tex. in l. pen. & fin. C. de captiuis & possim. reuer. & no. gl. in d. l. si. in verbo, bar- baris. & item no. Azō in summa. C. de comer- ciis & mercatorib. sed Festus Pompeius dicit barbaricum, appellatur clamor, exercitatio; vi- delicet eo genere barbari vtuntur. Alibi acci- pitur barbaræ nationis. i. ignoræ. vt est text. in l. nulli iudici. §. quod si testator. & ibi gl. in ver- bo, barbaræ. supra de episcopis & clericis. sed idē Festus Pōpeius dicit, Barbari dicebantur antiquitus omnes gentes, exceptis Græcis, &

¹⁵ Latinis. ¶ Quæro secundo, quare hic dicitur, quod fugitiuus seruus debeat puniri in ampu- tatione pedis: & gl. hic super verbo, imputatio. respōdet, quia in eo, in quo deliquit, debet quis puniri. de quo dic, vt dixi supra, in secundo no- tabili. Quib. adde, quod in eo loco quis debet puniri, in quo deliquit: vt est text. in l. capita- lium. §. famulos. ff. de poenis. & est textus in l. tertia. in princip. ff. de re militari. & in l. si cui. §. idem Imperator. ff. de accusationibus. & in autent. vt iudices sine quo. suffragio. §. si quis autem. & ibi glossa penultima, collatione secū- da. & in autent. vt omnes obediant iudici prouinciarum §. hæc igitur. collatione quinta.

¹⁶ ¶ Quæro tertio, quæ dicatur poena in metallū, & operis metalli, & ministerii metallorū. gloss. hic in verbo, metallo. se remittit. ff. de poenis. l. aut diu n. §. inter eos. & §. si quis. & §. mini- sterium. & vide optimā glossam institut. quib.

modis ius patriæ potestatis soluitur. in §. pæ-

¹⁷ næ seruus. in verbo, in metallum. ¶ Quæro quarto, de qua poena intelligatur iste tex. dum dicit, aut alia qualibet poena afficiantur. & glo-

²⁸ sic respondet, p. intelligitur. §. simili, uel extra- ordinaria. ¶ Ex qua glossa not. quod dictio ali- us, alia, aliud, importat similitudinem. & ad hoc dictio, similem, implicatiua. & ad hoc semper allegatur ista glossa. idem not. glo. in l. quidam relegatus. in verbo, amicis. ff. de rebus dubis: facit quod nota. Cyn. in l. id quod pauperibus. in quinta oppositione. supra de epil. opis & cle- ricis. Aliquando tamen dictio, alius, non impli- cat, ut habetur in diuina scriptura. in qua dicitur. Crucifixus est Christus, & alij duo nequam vt not. glo. in l. non solum. §. quæ non. in verbo creditores. ff. de procurato quæ allegat ad hoc iura. & ibi hoc notant Bart. Baldus, & Docto- res. Et est etiam text. cum glossa in autent. quæ semel. quæ in appella. sic loquitur. C. quomodo & quando iudex & tex. cum glossam. in verbo, ad similem. in l. illud. supra de sacrosanct. eccle- & glossa in l. ita pudor. & ibi Bartolus, infra de adulter. & glossa in l. si prius. ff. de noui ope- nuncia. & facit glossa in l. cum ex filio. §. filio. ff. de uulgar. & pupillari. & est text. in c. 2. que relam. ibi, nulla alia rationabili causa. & bi gl. extrā de procurato. & not. Nicolaus de Neapo- li, secundum Andream de Pisis. in l. sed repro- bari. in principio. ff. de excusatio. tutorum. Et de hoc, an dictio alius, alia, aliud, sit implicatiua similem, vel non, vide in locis præallegatis, & maxime in dicto §. sequitur. & per textum, glo- & Doctores, in ca. Rodolphus. extrā de recri- ti-

¹⁹ pris. & in c. fides apostolica. eodem titu. ¶ Sed quid de uerbo ceteri, an implicet similitudinem? vide textum, glossam, & Baldum in dicta l. non solum. §. quæritur. ff. de procurato. & uide tex. quinquagesima sexta distinctione. Cenomanen- sem. ¶ Item quid de dictione eadem, an impli- cet, seu includat idem per omnia? dic quod nō. ut est textus cum glossa, in l. quarta siue pro fratre. & ibi per Doctores C. de negotijs ge- stis. ¶ Item quid de dictione alteri, dicitur, uel

²¹ alterius cuiuscunque cōtractus. ¶ Quæro quin- to, quia hic ponuntur tres poenæ alternatiue, cuius sit electio. & videtur quod sit eius, qui debet puniri, quia in alternatiuis, electio est da- re debentis. l. plerumque in fine. ff. de iure der. In contrarium sentit hic glossa fin. dum dicit, aut extra ordinem. nam intelligitur prima, ar- bitrio iudicis. ut est textus in l. hodie. ff. de pœ- nis. & not. gloss. tertia in l. prima. infra qui ad- mitteri ad bonorum possessionem possunt. Item quia si esset in potestate rei, iam poena deduce- retur ad nihilum: & sic frustra lex poenam im- posuisset. Cyn. hic tenet, quod sit electio iudi- cis. argumen. l. primæ ff. de electio. iudicis. Iacobū de Rauenna & Petrum Bar. uero in l. quineunque. & in §. expilatores. ff. de electori- bus. sic distinguit. Quando uerba imponentia poenam, diriguntur ad iudicem, quandoque diriguntur ad reum, quādoque sunt dubia, pri-

mo casu, quando diriguntur ad iudicem, quia dicuntur puniantur, condemnentur, & similia. & tunc est electio iudicis ita loquitur hic, dum dicit, afficiantur: facit ad hoc l. finalis. ff. de iniuriis. & instit. de iniuriis §. in summa. Secundo casu, quando verba diriguntur ad reum, tunc electio est rei: casus est in l. quicumque, in principio, in c. ubi reddat. & hanc distinctionem, an verba referantur ad iudicem, uel reum, probatur per glossam in l. Lucio ff. de legatis secundo. quia similem distinctionem facit in legat. Tertio casu, quando verba sunt dubia, ut puta, dicit statutum, sit pœna pedis, uel aetalli. & sic non loquitur iudici, nec reo: tunc in pœnis corporalibus sit electio iudicis. l. prima. §. expilatores. ff. de effractionibus. In pecuniariis uero, sit electio rei, ut dicta l. plerumque. in fine. ff. de iure dot. Sed Bal. in dicta l. quicumque tenet in omnibus contra Bartolum. nam dicit ipse, quod non est. Dicitur in fine, verba legis, vel statuti dirigantur ad iudicem, siue ad parrem, & ad dictam gl. in l. Lucio. ff. de legat. secundo. respondet, quod illa loquitur in creditore fauorabili, hic in odio so. Ex quo infert Baldus in dicta l. quicumque. quod licet statutum dicat, iudex extrahi faciat oculum, uel amputari linguam, interpretabitur, prout elegerit reus, id est miserabilem electionem sibi esse concessam: nam illa est mitior pœna, quæ ipsi eligenti uidetur minor, ut intelligatur legislator aliquid misericorditer inter asprimas pœnas miscuisse. Item dicit Bald. quod distinctio Bartoli, inter pœnam pecuniariam, & corporalem, non placet sibi, cum in pœnis corporalibus, mitius sit agendum: præsertim si persona non sit uilis, per l. si de interpretatione ff. de pœnis. & ideo dicit, quod putat rei esse electionem, quia pœna est alternatiua legis, vel statuti, quia utraque est certa, & purgat delictum.

Et in practica de hoc ante sententiam interrogabitur per iudicem, & si non eliger, tunc eligeret iudex ex potestate sibi data per legem hodie. ff. de pœnis. & sententia ferretur non alternatiua, cum trahere debet secus executionem. ut l. qui ultimo. ff. de pœnis. quod non faceret sententia alternatiua. simile not. in l. prima. §. ex actio. C. de rei uxoria actione. per glossam.

²³ in verbo, restituendis. ¶ ubi dicitur, quod si de rebus æstimatis datis in dotem, maritus seruauit sibi electionem, maritus eleget: quod si non facit, transfertur electio in uxorem. ut l. prima. ff. de solution. coniuncta l. plerumque. §. fina. ff. de iure dot. Item dicit Baldus, quod non est bona distinctio, quam faciunt aliqui sic, ut est Andreas de Pisis. qui dicunt, quod aut per condemnationem sit seruus pœnæ: pura, dicit statutum, decapitetur, uel suspendatur: & tunc est electio iudicis: quia seruus pœnæ, non potest eligere. argumento l. ex facto. §. si quis rogatus ff. ad Treb. aut non sit seruus pœnæ, & est electio rei: nam ista electio, secundum Bald. non in iure, sed in facto consistit: quæ communis est ut l. hos accusa §. omnibus. ff. de accusationibus. Ego autem circa prædicta aliter sentio.

pro cuius declaratione sic distinguas: Aut unica tantum pœna est imposita a lege, vel statuto, aut duæ, uel plures alternatiue. Primo casu, quando unica tantum pœna est imposita, & tunc subdistinguitur. Aut illa pœna imposita est certa, & determinata, aut incerta, & indeterminata. Quando est unica tantum pœna certa determinata a lege, vel statuto, & tunc a verbis legis, vel statuti non est recedendum: quantumcunque verba sint dura. l. prospexit. ff. qui & a quibus. sic illa pœna est regulariter imponenda. facit l. non aliter. ff. de legatis tertio. & maxime ubi statutum loquitur imperatiue, dirigendo verba in ipsum iudicem: ¶ nam tunc iudex non potest imponere aliam pœnam, quam pœna statuta, quod seruare iurauit, secundum Baldum, qui ita notat in l. in eum. in fin. C. de furtis. nec in hoc casu conuenit disputatio, cuius sit electio. Quia ex quo est unica pœna. ¶ Quia electio non potest cadere nisi inter plura, ut l. si illud aut illud. ff. de legatis secundo. & notat etiam Bartolus in l. prima. infra de furtis. Sed solui potest cadere dispensatio, & ista ad iudicem ex causa pertinet. ¶ ut si statutum dicat de amputatione manus, & aliquis est ita puer, vel ita senex, quod statim moreretur, potest iudex dispensare: examen non cogitur, nec poterit appellari. argumento ff. ad Sylleianum l. qui posthumus. in fine. & pro hoc uide optimum textum in l. auxilium. §. in delictis. ibi, nisi quatenus interdum misericordia ætatis, ad mediocrem pœnam iudicem perduxerit. & ibi glossa in verbo, misericordia. ff. de minor. & uide textum in l. aut facta. §. persona. ff. de pœnis. Item potest hoc casu, quando est unica pœna, cadere non dispensatio, sed interpretatio. ¶ ut si statutum dicit, quod occidens occidatur, ut in eo, in quo deliquit puniatur. modo si culpa, non dolo te percussit, & mortuus es. dicit Baldus in dicta l. quicumque. quod ego non debeo mori. & a tali interpretatione mala potest appellari, nisi appellatio sit specialiter interdicta, ut ff. de origine iuris. l. secunda. §. postea ne diutius. Et ista interpretatio est de iure naturali, & ideo habet locum etiam in statuto: nam de ratione naturalis est, quod non punitur quis ad mortem: qui noluit delinquere. ¶ Item quia non debet æque puniri dolus, & non dolus. ut ff. ad legem Corneliam, de sicariis. l. prima. §. sed si clara. Item non est similitudo, occidere non ex proposito, & ego ex proposito occidam. nam sententiam mortis, nisi ex proposito iudicati, pati non possumus. Item pro hoc. ff. ad legem Corneliam de sicariis. l. in lege. ¶ Item quia ubicunque de pœna corporali, uel capitali loquimur, subintelligitur dolus: ut nota ff. de in litem iurando. l. in actionibus. & instit. de suspectis tutoribus. §. suspectis. secus in pœnis pecuniariis, quia ibi non subintelligitur dolus, sed bene subintelligitur conductio, si culpabilis sit, ne innoceus condemnaretur. C. de noxali. l. si serui noxii. & ff. ad Sylleianum. l. prima. §. si quis in uilla. & statuta non sunt intelligenda Iudaice. ut

AA 3 nota.

nota. in glossa. ff. de damno infecto. l. dam. §. si
 is in glossa quidam Iudice. ita dicit singulariter
 Baldus in dicta l. quicunque. infra eodem.
 Et quod dixi, quod ubique de pena corporali,
 vel capitali loquimur, subintelligitur dolo:
 hic idem not. Baldus, in l. data opera. infra,
 30 qui accusari non possunt: ubi dicit, quod si
 statutum imponit penam personalem pro ho-
 micidio, puta quod occidens occidatur, nisi oc-
 cidens occidit dolo, & ex proposito, non ha-
 bet locum pena statuti, velius commune, sed
 debet aliter mitius puniri. Et idem dicit do-
 minus Paulus de Castro, in l. secunda. C. ubi se-
 natores, vel clarissimi. ubi dicit, quod si statu-
 tum disponit, quod homicida decapitetur, &
 aliquis per culpam sine dolo interfecit homi-
 nem, assessoris ignorantibus conlueverunt dice-
 re, quod non debemus distinguere, sed simpli-
 ter stare verbis statuti: quia non inspicitur ani-
 mus, sed factum, ut l. prima. §. diuis. ff. ad legem
 Cornelianam de sicariis. facit l. palam quæ in a-
 dulterio. ibi, quia factum lex, non sententia no-
 tauit. ff. de ritu nup. Tamen ipse dominus Pau-
 lus in dicta l. prima C. ubi sena. vel cla. sequen-
 do Baldum in dicta l. data opera. tenet contradi-
 cens, quod aliis sequeretur, quod de homicidio
 casuali deberet quis decapitari: quod est contra
 omnem æquitatem. Et subdit quod ita pluries
 consuluit, & a morte aliquos defendit. Et idem
 31 dicit dictus do. Paul. in l. j. in ff. de legib. §. qui
 subdit, quod idem est, si diceretur in statuto, quod
 denuncietur ad penam pecuniariam, quam si non
 soluerit, i. mensiem, decapitetur, si non commisit
 dolo, non debet decapitari, licet non soluat. &
 dicit do. Paul. in d. l. j. in fin. de legib. hoc per Ca-
 rto. tene menti, quia ignorantes iudices seruāt
 statuta ad unguem ut sciunt, siue commiserint
 dolo, siue non: nam poteris liberare per domi-
 num Bal. in d. l. data opera multos a pena capi-
 tis quia assessoris & iudices nisi uiderint auto-
 ritatem scriptam, reserunt à verbis statuti rece-
 dere. Ex quo refert præfatus do. Paulus in d. l.
 32 j. C. ubi sena. vel clari. §. quod quando no-
 stis tempore potius ex laicis a, quam ex dolo qui-
 dam protecit lapidem, & percussit unum, qui mor-
 tuus est, quod ipse consuluit, quod l. debet mi-
 tius puniri, scilicet pecuniarie, vel forte dare
 sibi bannum pro aliquo tempore, quod bene no-
 ta, ut scias adinuare potius pueros, vel etiam ho-
 mines ludentes per lasciuiam ad lapides, sicut
 Iudum pueri in ciuitate ista Veronæ, vel ad ni-
 uem, si ut sit in multis locis, & aliquis in co-
 lu-
 do occidatur per lapidum lapidis, uel ratur, quod
 occidens non debet puniri pena mortis, vel corpo-
 ralis facit l. item si obliuisc. §. sed & si per las-
 ciuam. cum §. sequenti. & l. sequenti. nam lud-
 us & quod ibi nota. ff. ad legem Aquilianam. &
 l. omne delictum §. penult. mo. ibi, per animum,
 aut lasciuam. ff. de re militari. Et istud nunquā
 exeat mentem tuam, quia ualeat mille aureos.
 Sed solennis doctor dominus Antonius de Ro-
 sellis in c. cognoscit. circa principium. ex-
 tra de constitutioni. uidetur tenere contra præ-

dicta, dum dicit not. hic casum non ponderatū
 ab aliis doctoribus, quod statutum imponens
 penam ordinariam pro aliquo delicto, uel sita-
 tur, si delinquens delinquit culpote, & si non
 dolo, ut ibi in textu. Sed certe ille textus non
 probat. Bene enim uult, quod culpa puniatur,
 sed non dicit quod culpa verificetur in statuto
 imponente pro delicto penam capitalem, vel
 corporalem. Unde non recedas ab opinione
 Bal. & do. Pauli de Castro supra, quam etiam se-
 quitur Cynus, & Baldus, in dicta l. prima. ff. de
 33 legibus. §. Adde tamen prædictis, quod ubi
 pena atrox imponitur per statutum, saltem re-
 quiritur lata culpa: quia leuis non est talis cul-
 pa, quam lex abhorret, licet extra ordinarie puni-
 at, facit quod notat in l. liberorum. ff. de his
 qui not. in iurata dicit Baldus in l. quæ fortui-
 tis. in penul. colum. circa principium. C. de pig-
 actio. Et per prædicta id limito, quod notat
 Baldus in l. quid ergo. §. pena grauior. in ulti-
 ma columna in principio. ff. de his qui not. in
 34 sam. §. ubi dicit, quod quando pena est limi-
 tata per statutum, iudex non habet arbitrium.
 per l. hodie. ff. de poenis. quia statutum est te-
 naciter obseruandum argumen. l. si quis reum.
 de custo. reor. nam per talia statuta specialia,
 uidetur esse derogatum illi generali regulæ l.
 hodie argumen. l. i. antio legum. ff. de penis. cū
 in nouis legibus non habeat locum regula l.
 hodie. Nam istud dictum Baldi, debet intelli-
 gi, nisi ex causa fiat dispensatio, ut dixi supra
 de puero & senescenti, nisi fiat de iure interpre-
 tatio, ut dixi supra de statuto imponente poe-
 nam corporalem, ut intelligatur, si dolo inter-
 35 uenerit. §. Quando uero unica poena est, in-
 certa, & indeterminata à lege, vel statuto, &
 hoc casu semper est electio iudicis: & talis poena
 dicitur arbitraria: & sic statuit arbitrio iudicis,
 ut est textus, qui ita debet intelligi in l. pri-
 ma §. expilatores. ff. de effractions. ibi, quibus nul-
 la specialis poena. & est textus in l. hodie. ff. de
 penis. quæ sic dicit, hodie licet ei qui extra-
 ordinem de crimine cognoscit, quam uult sen-
 tentiam ferre, uel grauiorem, uel leuiorem,
 ita tamen, ut in utroque modo rationem non
 36 excedat. §. Circa hoc tamen, quod quando poena
 est in arbitrio iudicis non determinata à lege.
 Et sic ubi poenæ sunt arbitrarie, dic quod debet
 intelligi, quod iudices, qui arbitrantur, arbitrantur
 secundum mentem legis, siue iuris, & arbitrij
 intellectus, seu rationis, ita not. dicit Bal. in c.
 primo. §. iudices. in princ. tertia colu. versicu.
 not. quod arbitria in utroque de pact. iura. fir. Vel
 secundum consuetudinem: ut nota gl. in l. quid
 ergo. §. pena grauior. ff. de his qui not. in iurata.
 & uide ad hoc glo. in dicta l. hodie. & glo. in l.
 respiciendum. in principio. ff. de penis. & in la-
 thicis. in §. calumniator. an uerine. ex utraque
 parte ff. de his qui not. in iurata. & uide Gaudi. de
 maleficiis. in rubrica, utrum poena possit au-
 37 geri, uel minui. uel si uol. §. Item non
 debet in arbitrio iudicis sequi rigorem scripti,
 imo potest etiam sequi æquitatem non scriptam, ut
 est

est casus in autem de defenso etiam §. in fin. a. u. tes undam non intelledum & sic ibi est casus, in quo requiras non scripta. preterit iuris rigori accipias, secundum dominum Antonium de Butrio in c. primo, in sexa eolum. in uer. op. quod nec iudex possit indicare, extra de cō
33 litu. Item in arbitrio, iudex debet inclinari in maiorem partem ut extra de officio deleg. c. de causis. non tamen debet esse nimium gratiosus ut de re iudicata. c. cum aterni. libro 6. & ibi Ioannes Andr. in nouel ita dicit. Baldus in dicta l. quoniamque. infra eodem. quem sequitur Ang. de Aret. in suo tractatu maleficiorum. in verbo, ampuetur sibi manus dextra. in penult. colu. & idem no. Bald. in l. j. in fine. ff. de his
39 qui sunt sui uel alie iuris. Item quando loco ordinarię poenę, relinquitur poena ad arbitriū iudicantis, iudex potest arbitrari vsque ad quantitatem poenę ordinarię, cuius loco arbitraria est subrogata, sed non potest illam imponere: ita dicit not. Antonius de Butr. in c. inquisitionis. in fine primo extra de accusatione. per gloss. &
40 not. quę est ibi in verbo, alioqui. Item dicit hic Ang. singulariter per gloss. fin. hic, in princ. quod si potestas habet arbitrium puniendi fures in plus & minus, quam in statuto dicat, debet intelligi in plus. & sic, quod si eadem species, plus alias non esset plus, immo omnino diuersa, quia differunt in nomine, substantia, & in natura. ff. de euer. o. l. chapam. & ff. de auro & argento lega. l. penultim. Et ideo si poena ordinaria est pecuniaria, non transibit ad corporalem: quia hic non se haberet per modum plus sed per modum maioritatis. ut l. in seruorum. ff. de poenis facit ff. de in litem iuran. l. cum fur tuum similibus ibi allegatis in glo. & hoc etiam videtur tenere Bal. in l. conuenientia. & in quin
41 ta col. C. de ediscopis & clericis. ubi dicit singulariter, quod si statutum dicit, quod si aliquis puniatur poena pedis, vel alia, intelligitur de si mil: unde non intelligitur de pecuniaria poena, quia non conuenit poenę. nec dicitur de amputatione capitis, quia longe remota est a mutilatione membri. quod est valde notabile, pro multis statutis. tres libri statutorum communis Veronę, in quibus imponitur certa & specialis poena pro delicto aliquo, & postea dicitur, & plus & minus arbitrio dicit potestatis, & totius curie, uel maioris partis eius: quia si illa poena specialiter nominata est pecuniaria, non potest transire ad corporalem. Secus si non esset corporalis, quia tunc bene posset augeri in corporali. per dictam doctrinam Angel. Item adde quod dicta verba statuti, & plus & minus arbitrio dicit potestatis, & c. intelliguntur non de maxima quantitate, sed uigore dictorum verborum, plus & minus, intelligitur de modico, ut l. hoc affectio ff. de verborum significatione. & in dicta l. cum fur & ibi nota. per Doctores. ff. de in litem iuran. & est textus in l. cum filius §. pater. ff. de legatis secundo. & vide bonum tex. in l. Publica. §. si ibi, plus non minus. ff. de poen. & intelliguntur illa verba, plus uel minus,

arbitrio boni viri, ut est tex. & ibi Doctores, in
43 dicta l. cum filius §. pater. Item ideo cum dicatur in statuto Veronensi, arbitrio dicit potestatis intelligitur arbitrio boni iudicis, ut ibi facit l. continuus. §. cum ita. ff. de verborum obligatione. Quod arbitrium boni viri debet in hoc esse, ut non transeat de poena pecuniaria, ad corporalem: ut dixi secundum Ang. Item non transeat ad magnā quantitatem, ultra poenam a statuto specificē expreſſam, & maxime ultra tantum
44 dē. Exemplum. Item dicit statutum, quod si quis dederit alicui alapa, cōdēnetur in quinquaginta libris denariorum, & plus & minus arbitrio dicit potestatis, & c. non debet arbitrari ultra centum libras, quia non debet esse plus illud, quod ultra arbitratur, quam sit illud, quod specialiter est iudicatum, pro poena & statuto. pro hoc vide omnino quod no. Cardinali. Zabari. in c. nonnulli. in prin. in 20. questione, extra de re scriptis. & non omittas, & hic addas. pro hoc facit optime l. sancimus. in princ. C. de fideiussoribus. & quod not. Bald. in consilio suo, quod incipit. In Christi nomine amen. Nobilis uir Henricus de aduocatis in princip. ultima columna.
45 ubi dicit, quādo est factum compromissum cum potestate prorogandi, quod mensura temporis prolongati non potest esse maior, quam mensura temporis principalis. allegat dictam l. sancimus. & autem, qui semel. C. quomodo & quando iudex. quod est multum nota. pro prorogatione compromissi, & etiam pro dicto arbitrio statuti, & est singulare, & menti tenendum.
46 Item est magna dubitatio, an quando statutum dat arbitrium iudici, non specificando aliquam poenam, vsque ad quam poenam possit transire, dic quod potest imponere poenam pecuniariam sicut applicandam, & etiam poenam capitis, & sic poenam mortis, ut tenet gloss. quę allegatur pro singulari, insticu. de iniuriis. §. in summa. in uer. ff. extraordinaria poena. Sed aliqui Doctores allegant aliam gloss. pro simili. in l. penultima. C. si aduersus libertatem. in gloss. fin. quę dicit in persona uel arbitrio iudicis. tu autem allega aliam simili gloss. in l. sacrilegij. in princ. in verbo, considerandum si ad legem Iuliam pecu. posset tamen dici quod dictę glossę sentiunt contra, dum dicit gloss. in dicta l. penultima. in persona, uel arbitrio iudicis. & gloss. in dicta l. sacrilegij ibi, capitis, uel extraordinaria poena imponitur. Nam dum dicit extraordinaria, intelligitur, id est arbitraria ut habetur in toto titulo. ff. de extraordinariis criminibus: facit textus in l. cum filius uaticum. ff. si certum petatur. & inter illa verba, & poenam capitis, ponitur dictio vel. quę solet poni inter diuersa, ut l. hec verba ille, aut ille. ff. de verborum significatione. ergo videtur inferre, quod in poena extraordinaria & arbitraria, non comprehenditur poena capitalis in persona. Sed an illa gloss. in dicto §. in summa. sit uer., dic etiam quod sequitur Bal. simpliciter in l. prima. C. de his qui latrones oculi. & idē etiam sequitur in ca. primo, in §. iniuria. in
A 4 principio.

48 principio in titulo, de pac. iuram. fir. ¶ Vbi dicit, quod pœnz arbitrariz extenduntur vsque ad mortem inclusiuē, propter excessum facinoris, per illam glossam ordinariam. Et idem etiā tenet ipse Bald. in l. fina. ff. de rerum diuisione ubi dicit per illam glossam, quod arbitrium datum a lege in maleficiis, etiam ad mortem se extendit, si sit factum nimis graue. idem Bald. etiam sequitur illā glo. in c. j. in prin. in §. col. uer. sed hic quæro, an ratione generalis arbitrij, in tit. de pace tenenda. ubi dicit, quod ratione generalis arbitrij, pœt fieri condemnatio vsque ad mortem, per dictam glo. sing. in l. de iniuriis. §. pœna. debuit allegare. §. in summa. Et hanc glo. etiam tenuit dominus Nicol. de Neap. in l. fi. in ff. ubi pup. educari debeat. ubi dicit, qd pœna extraordinaria potest esse vsque ad pœnam capitis. allegat dictam glo. in §. in summa quam fecit. teneas cordi. & dominus Angel. de Are. in suo tractatu malefic. in fine. penult. colū. transit cum illa glo. & Matthe. de Math. in l. uis no. in 40. no. tenet et illam glossam, dicendo, qd ubi pro aliquo delicto imponitur pœna arbitraria, potest imponi pœna vsque ad mortem inclusiuē, per illam glo. in §. in summa. Dicit tamen quod iudex arbitrat, quod imponatur maior pœna, quam fuerit solita imponi, nisi de consuetudine appareat, dicitur grauari & male facere, nisi hoc faciat ex causa. l. hodie. ff. de pœnis. & nota. in l. quid ergo. §. pœna grauior. ff. de his qui nota. infam. & in l. pen. §. ad crimen. ff. de publicis iudic. Et tandem glo. §. in summa tenet dom. Ang. de Are. iustit. de actio. §. omnes. in quarta columna. Sed dominus Ioann. de Imol. in l. 2. ff. de publicis iudiciis. in uers. quid aut si aliqua pœna. & Ang. de Are. in suo tractatu maleficior. in glo. in verbo, & ibi ca. a spatulis amputetur. in fin. sequens dominū Io. dicit,

49 ¶ quod quodcumque lex, uel statutū dicit, qd pœna sit in arbitrio iudicis, & vsque ad pœnam mortis, & tunc clarum est, quod eius arbitrium potest se extendere ad pœnam mortis. ut l. sacri legij. §. sunt quidam. & ibi casus ff. de uariis & extraordinaria. crimini. Quandoque lex uel statutum dicit, pœnam esse arbitrio iudicis, dummodo non se extendat ad pœnam mortis. & tunc clarum, quod illam non poterit imponere. probatur aperte in l. j. ff. de furtis. & in l. j. expilatores. & §. final. ff. de crimine stellio. Quandoque lex uel statutum simpliciter dicit, pœnam esse in arbitrio iudicis. tunc uidetur, quod tanquam bonus uir arbitrari debeat. argu. l. uir bonus. ff. iudi. sol. & nota. per gloss. & Bart. in l. si qua pœna. ff. de verbo. signi. & per gloss. in c. su per his. in verbo, arbitrium. & in verbo, astringendo extra de accusat. & sic patet, quod secundum qualitatem facti, aliter, & aliter debeat arbitrari. argumen. eius quod habetur i uca. sicut dignum. extra de homicidi & d. §. sicut quēdā. Florianus autem de Sancto Petro de Bononia, in l. item si obfretrix. ad fin. principij. ff. ad l. Aquilam. tenet illam glossam. §. in summa. institut. de iniuriis. limitando eam, ut habeat lo-

cum in delictis consummatis, focus in non consummatis, quod est notandum. Sed Bald. in rubrica supra C. de pœna iudicis, qui male in dicit. uidetur tenere contrarium. & Antonius de But. in c. de caus. extra de offi. delegati. & gl. & Doctor. in c. inquisitionis. in fin. principij, extra de accusationibus. & habetur etiam de intellectu d. glo. in §. in summa. per Andr. de Iser. in c. primo. in ti. quæ sunt regalia. in uisibus seu dorum. Item pro hac opinione, quod non possit imponi pœna mortis, uidetur probari: quia si pœna imponitur arbitrio iudicis, poterit arbitrari de temporalibus tantum, non de perpetua nisi aliud fuerit expressum. ut ff. de furibus balneariis. l. prima. ibi, re temporalibus. & ille casus non est alibi, secundum Alber. de Rosa. ita dicit Fracisc. Zaba. in c. ex literis. in 6. opposizione. extra de constituto. & idem ipse nota. in cap. de causis. §. in illis. in j. & 2. nota. extra de offi. de lega. Tu autem ex omnibus potes prædictos Doct. ad concordiam reducere, sic distinguendo.

50 ¶ Si quæritur in arbitriis, quæ pœna possit uel debeat imponi. Aut pœna est certa & determinata in specie, & expressa a iure communi. Aut per consuetudinem est certa, aut nullo modo est certa, uel determinata. Primo casu, quando pœna est certa, & determinata in specie a iure communi, & per formam statuti iudex habet arbitrium, & tunc aut simpliciter arbitriū procedendi, & determinandi, seu condemnandi super maleficiis, & tunc tale arbitrium succedit loco pœnz ordinariæ: & sic ultra eam: immo nec eam imponere potest ita intelligitur gl. in c. inquisitionis. in fin. princ. extra de accusat. & qd ibi nota. Anto. de Butr. & sic dicit. in arbitrium debet restringi ad formā iuris communis, uel municipalis. argumen. l. creditor. §. Lucius. & ibi uide Alber. de Rosa. ff. mandati. & de pœnis. l. hodie. & habetur per Gandium in suo tractatu de maleficiis. in tit. de questio. & tormentis. uersicu. penultimo. & per Alber. de Rosace, in suo opere statutorum, in 3. parte. q. 33. Et sic debet arbitrari secundum mentem leg. si uel iur. & arb. intellectus, seu ratione, secundum Bald. in c. j. indices. in prin. 3. culum. in tit. de

51 pac. iura. fir. ¶ Nisi interueniret enormitas criminis, quia pp enormitatem criminis, licitum est leges transgredi, secundū Inno. in c. j. extra de cōst. & no. Bald. in autem. sed nouo iur. in c. ad

52 fin. j. colum. ¶ Aut iudex habet arbitrium non simpliciter, sed generaliter in inquir. procedendo, torquendo, puniendo, banniendo, & condonando & generaliter purum, merum, & liberū arbitrium in maleficiis, & quasi non obstante iure communi uel statuto, & tunc tale arbitriū multum operatur, tam in specificatis, quam in clausula generali. per ea que nota. ff. si quis cautio. l. sed & si quis. §. quæcumque & ad hoc bene facit l. filiusfam. uers. iam uideamus. & ff. de do na. secundum Alber. de Rosa qui ita nota. in d. opere statutorum. in 3. parte, questione xxxij. & hoc casu, licet non declararet, credo quod iudex poterit arbitrari etiam ultra ius cōmune, & imponere

ponere pœnam etiam capitale, id est mortis: per prædicta, ut aliquid opereatur dictum arbitrium ita liberum, & generale, quod bene nota pro exitu. Statuto statuitur, ut si. l. i. tutorum com
 53 munis Verone. † Secundo casu, quando pœna non est certa & determinata per ius commune vel statutum, sed per consuetudinem, & tunc dicas idem quod dictum est proxime, quando pœna est certa de iure communis, quia in dubio non debet excedere pœnam, quæ de consuetudine solet apponi. ut est gl. nota in l. quid ergo § pœna grauior. ff. de his qui nota. infam. & gl. in l. hodie ff. de pœnis. & supra dixi: ubi allegaui etiam alia circa hoc, nisi haberet iudex liberum, & merum arbitrium &c. quia tunc posset excedere per ea, quæ statim dixi. Item nisi interueniret enormitas criminis, quia propter enormitatem criminis, licetum est leges transgredi, ut dixi secundum Inno. & Bal. † Tertio casu quando nullo modo pœna est certa, vel determinata à lege. Et tunc subdividinguo. Aut nulla pœna est limitata à statuto, vel quia statutum, vel lex dicit simpliciter, quod sit in arbitrio iudicis, vel quod iudex habeat arbitrium, aut pœna est limitata cum culpa plus vel minus, arbitrio dicti iudicis, si nullo modo pœna limitata à lege vel statuto, & tunc aut lex vel statutum dicit, quod possit punire vsq; ad mortem, vel quod non possit punire vsq; ad mortem, & his duobus casibus non est dubium.
 54 † quia ubi casus legis, ibi nulla dubitatio. l. anciliq. C. de furt. & ita not. dominus Ioanni. de Imo. in l. ij. ff. de publ. iudicijs. Aut lex vel statutum nihil exprimit, sed simpliciter committit arbitrio iudicis, & tunc aut delictum non est consummatum, & non potest iudex vigore arbitrij condemnare vsq; ad mortem inclusive. & ita intelligitur quod non Flor. in l. item si obsterit. in si. principi. ff. ad l. Aquil. Aut delictum fuit consummatum, & tunc bene poterit imponere pœnam usq; ad mortem inclusive, & ita intelligat d. gl. singularis in d. § in summa. in l. de iniurijs. & ita et intelligantur Doct. & alle. qui tenent d. gl. Si vero pœna est limitata cum culpa plus vel minus, arbitrio dicti iudicis, vel iudicis, & tunc poterit imponi maior pœna vigore dicti arbitrij, quam si uerit limitata à statuto, intelligendo in modica quantitate, arbitrio boni viri, ita tamen quod non possit excedere duplum, siue tantundem, & sic non poterit imponi pœna mortis, & intelligantur alii Doct. qui tenent contra gl. in d. § in summa. Et hoc casu debent considerari verba statuti. Quia aut pœna limitata est pecuniaria, & vigore dicti arbitrij p. dicta verba, plus, & minus, non poterit trāsire ad pœnam corporalem, & ea imponere, ut dixi secundum Ang. hic aut pœna limitata est corporalis, videlicet, quod aliquis puniatur pœna pedis, & tunc non poterit fieri transitus ad pœnam corporalem maiorem in alio membro, & sic multi magis non poterit imponi pœna capitalis, ut dixi supra secundum Bal. in l. conuenticulum. in §. col. C. de epis. & cle. & ita etiam

possunt intelligi Doct. qui tenent, quod in arbitrio iudicis non possit imponere pœna mortis. contra glo. in d. § in summa. in l. de iniurijs quæ omnia bene menti pro intellecta glo. d. § in summa. quia alibi non ita plane, & distincte examinata reperies. † Et de materia, quæ pœna est arbitraria, uide in locis præallegat. & adde quod not. in l. ff. de iur. om. iudi. ubi dicitur, officium iudicis latissimum est. Et si uis scire multos casus, in quibus iudex habet arbitrium tam in faciendo, quam in omittendo, uide in quo dam tractatu dom. Galua. decretorij Doct. de Bono, qui incipit, Ad commune utilitatem ubi numerat trecentos casus. † Secundo casu principali, quando dug uel plures pœnæ alternatiue sunt impositæ à lege, vel statuto tantum, cuius sit electio pœnæ, an iudicis, an rei? & in hoc concordando omnes opiniones, sic dicerem saluo meliori iudicio. argumen. l. Claudius. in si. ff. qui pote. in pign. habe. distinguendo tres casus. Aut utraque pœna alternatiua est pecuniaria, aut utraque est corporalis, aut una est corporalis, alia pecuniaria. Primo casu, quæ utraque pœna est pecuniaria, tunc subdividinguo secundum Bart. Aut uerba legis, vel statuti referuntur ad iudicem, & electio erit iudicis. Aut referuntur ad reum, & ita electio erit rei arg. glo. in l. Lucio. ff. de leg. ii. Nec obstat responsio Bald. in l. quicumque. not. dum dicit, quod illa glo. loquitur in creditore fauorabili, hic in odioso, quia si ibi fauor deberet operari in omni casu, esset electio creditoris, id est, legatarij, cum ergo ibi etiam sit aliquando electio debitoris, id est, hæredis, istud procedit non propter odium, vel fauorem, sed propter verbum, quod persone adicitur, quia si uerba referuntur ad unum, ad illum spectat electio. & ita etiam debemus dicere in casu nostro. Aut uerba legis, vel statuti ad neminem referuntur, ut dicunt, pœna sit centum ducatorum, vel quinquaginta, & tunc dubio electio est rei,
 58 † quia in alternatiuis electio est dare debentis. l. plerunque. in si. ff. de iure dotum. & hoc ultimum tenent omnes. Nec refert, an ista pœna applicetur parti, sicut etiam pœna furti, an filio, arg. l. si de interpretatione. ff. de pœnis.
 59 cum simil. † Secundo casu, quando utraque pœna alternatiua est corporalis, & hoc casu tenet indistincte, quod electio sit iudicis, quia non memini me legisse expresse dicentem, in pœnis corporalibus alternatiuis sit electio ipsius rei, sed solum in pecuniariis bene reperitur, quod in alternatiuis, electio est dare debentis. ut d. l. plerunque. in si. ff. de iure dot. Sed bene reperio tex. cum glo. ubi probatur in contrarium, scilicet in l. aut damnum. § proinde. ff. de pœnis. &
 60 ibi glo. in verbo, permittens. † ubi dicitur quod iudex non potest dare electionem reo eligendi sibi mortem, quam uult. & illum tex. ad hoc allegat pro singulari do. Lud. de Roma. in c. xxi. singulari, quod incipit, quæro an iudex ubi dicit, quod iudex non potest dare electionem pœnæ morituro, licet Neto hoc fecerit in Senecam,

Senecam, magistrum suum : sed illud speciale est in Imperatore, ut ibi, sed aliud est in alijs iudicibus inferioribus. unde si lex vult, quod iudex qui potest, & debet considerare delicti, & rei qualitatem, iuxta l. respiciendum. in princ. l. aut facta. ff. de pœnis. non potest dare electio nem reo. multo minus interpretabimur, quod lex sine facto iudicis voluerit reo dare electionem pœnæ: quia ipse reus in dubio semper eligeret minorem, seu mitiorem pœnam facit ad hoc l. j. §. expilatore. ff. de effra. & expil. Item quis non est dominus membrorum suorum. l. liber homo. ff. ad l. Aquil. sed si posset reus eligere pœnam corporalem, esset dominus membro rum suorum, ergo. ¶ Item pro hoc, quia qd non potest fideiubere, nec etiam obligare se pro alio ad pœnam corporalem. ut est tex. cum gl. not. in xxij. quaest. v. cum homo. & not. Bar. in l. iul. in fi. ff. qui sacris cog. & nota. per Cyn. in l. ad commentariensem. C. de custo. reorum. & nota. Bald. in titu. de pace. Constan. in xxvij. colum. & Ludou. de Roma. in cxxvj. singulari. quod incipit, Tusciis, quod in causa criminali. Licet in hoc consuetudo valeret, ut dicit Bald. & Ludou. in locis præallegatis. Et de hoc qd in pœnis alternatiuis, non pecuniarijs, electio sit iudicis, est glo. singularis, in c. sicut iudex. in fin. super verbo, aut excommunicationis. extra de iudicis. secundum Francisc. Zaba. in ca. inter ceteras. in vlti. colum. in prin. extra de referi-
61 pus. ¶ ubi dicit, quod si in lege, vel statuto imponitur duplex pœna alternatiua, electio est ipsius iudicis, per tex. cum gl. in d. §. sicut iudex. in fin. quam dicit esse singularem. Et isto modo intelligo istam l. scilicet quod electio sit iudicis, non rei: non propter hoc, quod verba referantur ad iudicem, ut dixit Bar. in l. quicun- que. infra eodem. quia in hoc non bene vide- tur dixisse, sed quia pœna corporalis, cuius ele- ctio non potest esse rei, ut dixi. Et in hoc nõ re- neo etiam Bal. quia dixit in d. l. quicunq; quod indistincte in pœna corporali alternatiua ele- ctio est rei, quia hoc non probatur l. ut supra dictum est. Nec est bona reprehensio sua dum dixit, quod distinctio inter pœnam pecuniariã & corporalem sibi nõ placet, cum in pœnis cor- poralibus mitius sit agendum, præsertim si per- sona nõ sit vilis. allegat etiam ad hoc l. si de in- terpretatione ff. de pœnis quia immo est bona distinctio inter pœnam pecuniariam, & corpo- ralem, videlicet quod potius i pecuniaria pos- sit esse electio rei, & non corporali: nam pœna corporalis solet apponi pro grauiori delicto, quam pœna pecuniaria: quod patet, quia est
62 maior: ¶ pœna enim corporalis quantuncun- que minima, est maior regulariter quacunq; pœna pecuniaria. l. in seruorum. in fi. ff. de pœ- nis. & ubi est maior pœna, ibi grauius est deli- ctum. ut no. gl. xxij. q. i. non alteramus, quæ di- cit, quod maiora delicta maioribus pœnis, mi- nora minoribus sunt puniendæ. alleg. in autem, ut fructum filii. §. si colum. ix. sed sic est, quod ubi imponitur pœna pecuniaria, ibi sit minus

delictum, quam ubi imponitur pœna corporalis, ergo mitius est agendum, ubi est pœna pecunia- ria, & sic minus delictum, quam ubi est pœna cor- poralis, & sic maius delictum, ut est tex. in l. res- piciendum. in princip. ff. de pœnis. Et propter hoc facilius conceditur, quod in pœnis alter- natiuis pecuniarijs sit electio rei, quam in pœ- nis corporalibus: & pro hoc etiam patet, quod non est bona distinctio, quam facit Barthol. in hoc casu: videlicet aut verba legis, vel statuti referuntur ad iudicem, aut ad partem, siue rei, per gloss. in dicta lege Lucio. ff. de legat. secun- do quia illa loquitur in debitore, & creditore pecuniæ, vel alterius rei, nos vero loquimur in debitore sui corporis, cuius ipse reus nõ est do- minus, nec in ipso potestatem habet, ut patet per prædicta. Nec obstat gloss. in l. si minor. §. si seruus. ff. de mino. quæ dicit, quod si seruus verberibus, vel noxæ dari debet, quod electio est ipsius domini, quia illa gloss. non loquitur de electione iudicis, vel rei, sed de electione do- mini, scilicet rei, vel minoris lesi, & sic non fa- cit. Præterea ibi, licet loquantur de pœna cor- porali serui, quæ reputatur pecuniaria respectu interesse domini facit quod nota. Barthol. in l. i. §. generaliter. ff. de pœnis. Et eodem modo nõ obstat lege final. & quod ibi nota. ff. de in ius vocan. quia ibi loquitur de electione pœnæ in- ter debitorem & creditorem: nos vero loqui- mur de electione pœnæ inter iudicem & reum.

64 ¶ Tertio casu i pœnis alternatiuis, quando vna pœna est corporalis alia pecuniaria, cuius sit electio. breuiter concludo, quod semper sit electio iudicis, & non partis, siue rei, per ea quæ statim dixi, quando vtraque pœna est cor- poralis, quia rationes, quæ ibi dicuntur, & hic concludunt, nec prædictis obstat gloss. in dicta lege quod si minor. §. si seruus. ff. de mi- nor. & l. fina. cum ibi nota. ff. de in ius vocando quia dixit, ut statim dixi. Et ista materia, sci- licet in pœnis alternatiuis, cuius sit electio, an iudicis, an rei, vide hic Cyn. & Bart. & Bald. ad fin. vide Baldum, & Doctorem. in l. quicunq; in- fra eodem. & Barthol. in l. i. §. expilatores. ff. de effra. & per Ioann. de Imo. in l. ii. ff. de publi. iudicijs. & plene per Angelum de A. et. in suo tractatu malefactorum. in verbo, quod ampte- tur sibi manus dextra, & vide Francisc. Zaba. in c. inter ceteras in vltima columna. in prin- cipio, extra de testis. & in cap. sicut dignu. de homicidio. & per Albertic. de Rosa. in lege sexta. ff. de eo quod certo loco. Quarto se- xto, quia hic dicitur in textu, si fugitiui ser- ui deprehendantur ad Barbaricos transeuntes. & gloss. in prima dicit, deprehendantur: sci- licet in itinere, secus si ad hostes peruenierint & sic facit differentiam, an fugitiui depre- hendantur in itinere, in actu fugæ, an post
65 completam fugam. ¶ Quid si ex forma sta- tuti imponitur pœna portantibus bladum, vel farinam, vel aliquid aliud extra districtum, & inuenti sunt aliqui portantes, & capti sunt, an tequam sint extra districtum, an debeant puniri
pœna

pœna statuitur & videtur quod si per istum tex-
tum communia glossa j. in prin. & per l. quis sit
fugitivus. §. idem Celant. el. ff. de ad. l. edicto.
& unde, quod ibi scripsi de hoc. & per l. si quis
non dicam rapere. C. de episcopis & clericis, ubi
punitur affectus, licet non sequatur affectus. E-
contra videtur, quod non, quia delictum non
est perfectum leg. qui falsam ff. de falsis. Item
pro hoc glo. notandis in l. arboribus §. final. in
verbo, vltus fructus ff. de usufruct. ubi dicit, lu-
pus exit sylvanum non tamen exiit. & ibi Floria.
& quod dixi superius, in prima opinione, in fine. &
est glo. similis. xxxij. quest. i. cum renuntiatur.

66 §. Item quia in pœnis statutorum, regulariter
non inspicitur affectus, nisi sequatur effectus ut
notat h. Bald. & dixi supra in tertia oppositio-
ne, in fine. & nota in dicta i. g. si quis non dicā
rapere. C. de episcopis & clericis. & in le. is qui
cum telo. infra ad l. Cornel. de sicariis. quid
dicendum est? Distingue tres casus. Aut constet
quod portantes capta, non habebant animum
portandi frumentum extra districtum, aut constet
quod habebant animum portandi extra di-
strictum, aut sumus in dubio. Primo casu quā
de constet, quod non habebant animum por-
tandi extra districtum, tunc sine dubio puniri
non debent, sed absolvi quia nec fecerunt, nec
facere voluerunt contra statutum, & sic non
concurrunt verba, nec sententia iuxta notab.
in l. si id quod in princip. ff. de iuridic. omni-
audi. Secundo casu, quando constat, quod habebat
animum portandi extra districtum, quod po-
test esse per confessionem eorum, vel l. qui sen-
tentiam. C. de pœnis vel quia est capius per ca-
sides in limite districtus, ut dicta leg. qui sen-
tentiam. & leg. si ante cunctis ibi, vel indicis ad
probationem indubietatis. C. de probatio. vel
si prius confessi fuerint, quod volebant por-
tare extra districtum, tunc sine dubio puniri
debet, in verbo, approbatum. in l. si prator §. Marvel-
lus cum ibi not. ff. de iudicis. vel alio legitimo
modo apparere potest, & tunc subdistinguitur,
considerando verba statuti, quia aut statutum
loquitur per verba præteriti temporis, signifi-
cancia actum ex toto perfectum, ut quia dicit sta-
tutum, si quis extraxerit frumentum, & tunc
pœna limitata a statuto non puniuntur, & ita
intelligitur gl. in dicta l. arboribus §. final. ff. de
usufructu & glossa xxxij. questione j. cum renū-
tiatur secundum Baldum hic & in dicta l. arbo-
ribus, in apostillis. & ibi per Floria. sed tamen

67 hoc casu extra ordinem puniri poterit, si quia
non est omnino absque delicto, qui delinquere
incipiunt. & cum non sit determinata pœna,
puniatur iudicis arbitrio. ut ff. de pœnis. l. ho-
die. & leg. j. §. expilatores. ff. de effractionibus.
& omnia pœna debet imponi, quāvis si portasset
extra districtum, ut l. j. §. final. cum ibi not. ff.
de extraordinariis iudiciis secundum Baldum hic.
& licet. Et non tenet canonicum statuto, quod bladiū
non extrahatur vbi tenet secundum Viderum
de Badio, quod hoc casu puniatur minori pœna

Aut statutum loquitur per verba præteriti tē-
poris, quæ non significat de necessitate actum
ex toto perfectum, quia loquitur per ver-
bum, portaverit, & tunc punitur pœna statuti,
quia tunc non requiritur actus consummatus,
ex quo contra legem portat ille, qui ad prohibita
per legem tendit. l. Celsus ff. de publicanis secundum
Baldum, quia notat in d. l. arboribus, in apo-
stillis. Aut statutum loquitur per verba, quæ pos-
sunt significare utrumque tēpus delicti, scilicet
tam præteritum perfectum, quā imperfectum,
ut quia dicit statutum, si quis extraheret. ut. ff.
arborum furtem exarū. l. credo. §. subsecare. &
ff. de iurisd. omnium iudicum, le. si id quo l. §.
quod si dum proponeretur. & quod no. glossa in
d. l. arboribus §. final. in glossa, quæ dicit, lupus
exit sylvanum, non tamen exiit. & tunc debent
puni in pœna statuti, nec index debet esse clemē-
tior lege, secundum Baldum hic. Tercio casu,
quando sumus in dubio, an habuerint animum
portandi extra districtum, tunc aut non potest
apparere ex coniecturis, quod habuerint ani-
mum portandi extra districtum, & tunc non
possunt puniri pœna statuti, quia deficit proba-
tio, & non ius l. duo sunt Titij. ff. de testamen-
tuel. aut potest apparere ex coniecturis, quod
volebant portare extra districtum, & tunc distin-
gue, ut dixi in secundo casu proxime præceden-
ti. §. Quæ autem sunt istæ coniecturæ? Dic si re-
periti fuerint in via non recta, & publica, nam
tunc est mala suspitio contra eos, qui non te-
nent viam rectam & publicam: ut est casus no-
tabilis, & ibi hoc not. Bartolus, in l. secunda. C.
de cursu publici. lib. duodecimo: & idem notat
Bartolus in l. penult. qui fiscalis. per illum text.
C. de nauticariis. lib. xi. ubi dicit, quod si repe-
ritur quis cum salina frumenti, vel cum aliis
rebus vetitis portare extra territorium, in ali-
qua via non recta & non consueta, est suspectus
quod eas velit portare extra territorium. facit ad
hoc l. eos. in fine. secundum vnam lectionem.
ff. de falsis. & hoc modo dicit, quod potest præ-
cari. l. nostra, si fugitivus, dum dicit, si fugitivus fer-
ui deprehendantur, quomodo poterit probari,
quod ipsi habuerint animum transiendi, cū tue-
runt capti, antequam perveniant ad locum. &
dicit, quod ex qualitate loci facit ad hoc quod no.
Bar. in l. is qui §. diuus. ff. de tutoribus & cura-
toribus da. ad his. & vide ad hoc l. non solu-
§. annus. ff. de excusati. tuto. & quod plene no-
tat Ange. de Are. in l. Imperator. in princip. ff.
de appellatio. hoc tamen fallit, quando via vi-
tata non esset secuta, & multiplicata magis secu-
ta, quia tunc licet quis esset repertus in via multi-
ta, non tamen esset mala præsumptio contra eum
ut notatur per glossa in dicta l. eos. in fine. ff. de
falsis. vel nisi via vitata esset destructa, vel in-
undatione aquarum occupata, ut habetur in l.
secunda §. quod diximus. ff. si quis cautionibus.
Sed si reperti fuerint in via, vel loco ibi differen-
ti, ut in via cuncti ad molendinum. Dic quod debet
perpendi & iudicari ex qualitate personæ, quæ
consuevit talia facere, vel non facere. ut le. non
omnis.

Barthol. Capol.

omnis §. à Barbaris. ff. de re militari. cum similibus & ratione loci, vt d.l. penultima. C. de nauicularijs lib. xj. & ratione rei prohibite. argument. l. quæro. §. finali. ff. de adili. edic. l. respiciendum. §. j. ff. de pœnis. & d. §. à Barbaris. & sic istis consideratis, poterit iudex condemnare vel absolueret, hoc tamen casu quando non est omnino certum, quia deprehensi reperti fuerunt in loco indifferenti, quia poterant diuertere ad plura loca, in dubio magis est procedendum ad absolutionem quam ad condemnationem, vt ff. de pœnis. l. absentē. Et in casu quo iudici videretur, quod puniri deberent, tunc moderanda est pœna: quia iudicatur ex præsumptione, secundum Baldum hic, qui ita intelligit dictum Nico. de Ma. † Sed an deprehensi poterunt premitere? videtur quod sic, per l. qui falsa. ff. de falsis. E contra videtur quod non, per l. quis sit fugitiuus. §. primo. & §. idem Cel sus ait si seruus. & quia quasi preuenius est: vt ff. de adili. edic. l. si quis postea. & leg. edicto. in principio. ff. de iure fisci. Et istud tenet Guido de Suzaria, & Nicolaus de Matarellis, ut refert hic Baldus. Et idem tu teneas, quia non est sui arbitrij, postquam in laqueum inciderunt. l. in laqueum. ff. de acquir. rerum domin. facit l. qui ea mente. cum ibi nota. ff. de furtis. & si aliter diceremus, faciliter possent legem & iudicem deludere, quod esset absurdum secundum Baldum, qui ita tenet hic. & idem notat Florian. in dicta lege arboribus. §. finali. in fin. ff. de usu fructu. † Sed quid si nondum cæperunt portare frumentum, & sic non fuerunt reperti in itinere, sed fecerunt aptare salmas ad portandum frumentum? Dic quod non punientur, quia ista præparamenta non faciunt rem non esse integram, vt l. si pecuniam. in princip. ff. de conditione ob causam. ita dicit notanter Baldus in dicta lege arboribus. ff. de usufructu. in apostillis. † Maior autem dubitatio est, si isti non fuerunt reperti in itinere, sed præparauerunt frumentum in domo ipsam occultando, vel in aliquo alio loco occulto, vt possint postea portare. Dic quod hoc casu, quia incæperunt aliquem actum præuenire, puniri debent: & de hoc probatur in l. si quis sit fugitiuus. in §. idem ait interrogatus. & ibi hoc not. in primo notabili, in ff. de edil. edic. & probatur optie in l. si concubina. §. res amotas. ff. rerū amotarum. & adde quod dicam in sequenti quæstione. † Quæro septimo iuxta prædicta, quæ dixi in præcedenti, quæstione, quod si ex forma statuti imponitur pœna portantibus bladum, vel aliquid aliud extra districtum, & aliqui sunt inuenti portantes, & capti. Quid si solum fuerunt nisi, sed non capti, nunquid incidant in pœnam statuti, perinde ac si fuissent capti? Et videtur quod sic, quia inuenire quis dicitur, licet non apprehenderit, vt l. nunquam. §. thesaurus. & hoc videtur tenere Ang. l. iij. §. Honoratus. ff. de acquir. poss. In contrarium videtur tex. coniuncta glo. §. item lapilli. eo. titu. vbi dicitur secundum vnum intellectum glof.

ibi, quod si quis promissit inuenire Barsatorem latronem, non liberabitur, licet inuenierit eum, 73 si non exhibeat. † Et per illum tex. dicit ibi Bar. quod verbum, inuentus, vel inuenite, non verificatur in solo aspectu, sed ad apprehensionem requirit. allegat etiam ad hoc quod notatur in l. j. in prin. ff. de acquir. poss. & dictum. §. thesaurus. † Et per hoc dicit Bar. in d. l. si Barsatorem. quod si statutum dicit, si quis fuerit inuentus cum armis, si non est captus, non dicitur inuentus, quia non sufficit sola visio sine captura, & idem dicit ipse Barthol. in l. j. in prin. in antepenul. col. ff. de acquir. poss. & idem tenet Cy. in l. licet. in iij. quæst. C. de acquir. poss. Idem etiam tenet Bald. in l. lapilli. in ff. de rerum diui. † vbi dicit, quod si statuto cauetur, quicunque fuerit inuentus cum cultello, soluat decem, & quidam visus est cum cultello, quod ille non soluit, quia non est inuentus: licet sit visus secundum Iaco. de Ra. & Cy. in d. l. licet. 76 Idem dicit Bal. † si statutum dicit, quod domine inuentæ cum perlis soluant decem. nam si sunt visæ per officialem, sed non apprehensæ, non tenentur: quod dicit esse notum. Et per hoc videtur esse tex. in l. si ful. o. in prin. cum glo. super verbo, inuenit vestimenta. & glo. subaudit & habuit. & illum tex. cum glo. inducit ibi dom. Pau. de Cast. ad statutum quo cauetur, vt inuentus cum armis puniatur tali pœna, quod non dicatur inuentus per familiam, nisi fuerit captus, vel ad palatium ductus, vel dederit fidei iussores de se præsentando, licet familia viderit ipsum cum armis. Item hoc videtur tenere Bart. in l. tutor qui repertorium. in ij. col. in fin. ff. de 77 admin. tuto. vbi dicit, † Quod inuentarium dicitur, quia reperta & inuenta in bonis pupilli ibi describuntur, vt notatur per glof. in prin. ci. Sed inueniri dicitur illud proprie, quod manibus apprehenditur, vt in ff. de rerum diui. §. item lapilli. & d. l. si Barsatorem. Ex quo decidit Barto. singulariter in d. l. tutor, qui repertorium. † quod licet tutor teneatur facere inuentarium de omnibus rebus pupilli, de quibus in bonis suis non reperitur instrumentum, quod tutor non tenetur ponere in inuentario antequam exigat: quod est valde not. in practica. Quid dicendum? Reperio Angelum de Perusio in hac materia varie scripsisse, nam in l. iij. §. Ne 79 rarius. ff. de acquir. poss. dicit, † quod si statutum punit inuentum cum armis vel ad ludum azardi, quo ad impositionem ordinariæ pœnæ statutum non considerauit inuentionem personæ, sed delictum, & ideo ludente conuicto imponi poterit pœna statuti arg. l. j. C. de raptu virg. & c. quanquam. de vsur. lib. vj. coniuncta l. secunda in prin. C. de veteri iure enucle. vbi pluries habet hoc verbum, inuenerit. sed si statutum præmiaret officialem inuenientem ludentes, tunc cum exorabit à iure communi, non consequitur præmium, nisi ludens personaliter inuentus: sic intelligit l. si Barsatorem. hoc enim præmium de iure communi non est concedendum, & intelligitur statutum præmiasse, vt officialis sit

fit ardentior ad prohibendum ludum. Sed idē
 Ang. in aut. de sanctissimis episcopis. §. reuerē.
 80 quālibet vii. dicit aliter, videlicet, quod si sta-
 tutum est, quod si quis fuerit inuentus comit-
 tere homicidium, capite puniatur, quod tunc
 inuentus, dicitur qui commisit, licet non sit re-
 pertus in flagranti crimine, arg. illius tex. quod
 dicit esse verum, vbi cūque inuentio non fa-
 cit crimen, sed illi quod fit, est necesse quod in-
 81 ueniat. verbi gratia, si dicit statutum, si
 quis fuerit inuentus arma portare, tanta pena
 puniatur. Statutum hic non punit, portantem
 simpliciter, sed portantem inuentum, quia sine
 inuentione crimen non est, quā statutū crimē fa-
 cere voluit. Exemplum est etiam in statuto di-
 cente, si quis fuerit inuentus de nocte, nam ire
 de nocte non est maleficium, sed statutum facit
 tunc maleficium, cum vadit de nocte, & puni-
 tur, tunc est necessaria inuentio, & dicit, quod i-
 ta praticatur in ciuitate Perusii. & ad hoc al-
 legat glossa in d.l. si Barbatorem C. de fideiusso.
 82 ¶ Adde tu, quod imo non est licitum ire per
 ciuitatem, vel per domos alienas, de nocte, ut
 probat text. coniuncta glossa. in litem nihil. ff.
 de seru. rullie præd. & ibi hoc not. dom. Pau. de
 Cast. Quæro octauo, stante antedicto statuto,
 83 de quo in præcedenti quæst. ¶ Acculatus est
 aliquis, quod extraxit bladū, uel aliquid aliud
 prohibitum extra districtum, vel quod i. portauit
 arma uel quod iuit de nocte, & acculans p-
 bavit per testes, nunquid propter hoc debeat
 puniri. Vel si statutum præmia inuenientem
 aliquem facientē contra statutum. Alb. de Ros.
 format istam quæstionem in suo opere statuto
 84 rū, in secunda parte, q. cxxviii. & dicit, quod
 si statutum dicat, quod si quis fuerit inuentus
 ludere ad taxillos, vel tenere ludum taxillo-
 rum, puniatur in decē, & medietas sit acculato-
 ris: Et aliquis acculatus fuit, quod luserat ad
 taxillos, vel tenuerat ludum taxillorum, & ac-
 culator hoc probauit per testes, nunquid habe-
 bit dimidiam & dicit videretur, quod sic. C. de pe-
 nis. l. qui sententiam. sed dicit, quod Iacob. de
 Aretio tenet contrarium, quia statutum requi-
 rit, quod sit inuentus, & sic non sufficit, quod
 sit conuictus per legem ff. de adulteriis l. quod
 ait lex. ubi etiam hoc ponit idem Albe. de Ro-
 sa, & facit d.l. si Barbatorem. & idē ponit in d.l.
 licet. C. de acq. pos. & in suo primo alphabeto.
 in versic. venditionis verbo. Circa quod adde
 quæ dicam in quæstione sequenti, & quod dixi
 85 in quæstione præcedenti. ¶ Quæro nono, quid
 si statutū dicit, si quis fuerit deprehensus por-
 tare bladum extra districtum, vel cum armis,
 puniatur tali pena. Et probatur, quod aliquis
 portauit bladum extra districtum, uel portauit
 arma, non tamen fuit captus cum blado, uel cū
 armis, an debeat puniri pena statuti. & textus
 cum gl. in uer. deprehensus. in l. i. C. vbi sena-
 toris uel clarissimi. facit quod sic. In contra-
 rium facit d.l. si Barbatorem. & quod supra di-
 xi in septima qō. In hac quæstione dicit domi-
 nus Paul. de Cast. in d.l. i. C. vbi senatores vel

clarissimi. quod si statutum diceret, deprehē-
 sus portare arma, uel extrahere extra distri-
 ctum, quod tūc debet puniri per dicta in l. i. sed
 si diceret, deprehēsus cum armis, uel cū bla-
 do, &c. intelligitur, scilicet per familiam, &
 idem fortius, si hoc diceret expressē. Sed te-
 nendo opinionem Cyn. & Barroli, & aliorum,
 de quibus dixi §. in vii. qō. non procederet ista
 distinctio, quia in omni casu requiritur quod
 apprehendatur. Et in casu huius quæstionis
 non, & non videtur mihi, quod possit esse du-
 bium, quia si dubitatur vbi statutum loquitur
 per verbi inuentus. & communiter tenetur quod
 requiratur apprehensio, non debet habere du-
 bium vbi statutum loquitur per uer. deprehē-
 sus. licet glossa in d.l. i. in uer. deprehēsus. uide-
 tur velle quod deprehēsus in crimine dicitur
 ille, contra quem est probatum crimen: licet
 per familiam non sit deprehēsus, uel captus:
 quam glossa soluit dominus Pau. ibi per distin-
 ctionem, ut supra statim dixi. Sed mihi non pla-
 86 cet per prædicta. ¶ Quæro decimo, & ultimo,
 quid dicatur membrum, & quid veniat appel-
 latione membri. Dic ut plene dicam in auten-
 ti. sed nouo iure. quæ statim sequitur, vbi pone-
 mus materiam penæ furti, sicut in principio
 huius legis pollicitus sum, quia conuenit ibi
 melius.

S V M M A R I V M I N A V T.
 sed nouo iure.

- 1 Furi mēbri abscissis ubi pro crimine debetur, una
 sola manus abscindi debet: pro furto qui non
 debet mori, nec sibi aliquid membrum amputa-
 ri, & fures dicantur qui sine armis delinquant.
 sed qui uolenter aggredduntur, penæ legalibus
 puniri debent.
- 2 Membrum ubi de iure veteri abscindi debebat, de
 iure nouo una sola manus tantum amputari de-
 bet.
- 3 Manus amputatio, minor pœna est quàm pedis.
- 4 Membrorum dissolutio grauior est, vniusque ma-
 nus abscissione.
- 5 Pœna abscissionis membri duplicari non debet.
- 6 Manus membrum esse dicitur.
- 7 Pœna vbi generaliter imponatur, non censetur es-
 se imposita pœna illius generis grauior, nec
 etiam minima, sed mediocris.
- 8 Fur pro furto mori non debet, nec membri abscis-
 sione puniri, sed sustigari tantum.
- 9 Fures proprie sunt, qui occulte sine armis delin-
 quant.
- 10 Delicta publica grauiora, quàm occulta existunt.
- 11 Legum correctio in dubio existenda est.
- 12 Consuetudo puniendi fures, iam in Lombardia,
 quàm in Tuscia, quomodo se habeat.
- 13 Membri abscissione quibus in casibus aliquis pu-
 niri debeat.
- 14 Membri abscissione tributorum exactores puniri
 debent, si non faciunt de susceptis libris, uel scri-
 pturam,

- plura, ubi scribi debet id quod publici exactores exigunt.
- 15 Introitus communis ad scribendum positus, si deficiat in scribendo aliquem particularem introitus pena manus punitur.
- 16 Nouellarum librum allegare licitum est.
- 17 Nouellarum librum an Iustinianus composuerit.
- 18 Nouellarum liber, iuris civilis liber existit.
- 19 Nouellarum liber, an ante autenticorum librum editus a Iustiniano sit.
- 20 Nouellarum liber an sit autenticus.
- 21 Tabellioni, qui secum falsum instrumentum, manus abscindi debet.
- 22 Legei Lombardas in iure an allegare licitum sit.
- 23 Conradus Imperator quam constitutionem fecerit.
- 24 Imperator constituendo legem, an generale facit.
- 25 Imperatores noui, leges novas condere possunt, et legibus antiquis derogare.
- 26 Legei Lombardorum fuerunt Caroli Imperatoris.
- 27 Libros gentilium allegare, et inducere possumus.
- 28 Consuetudines, quia non sunt generales, sed speciales, allegari non possunt.
- 29 Glossa, quae soni Lombardorum dicitur, quae non sit.
- 30 Peretiales vel leges extravagantes, si obuiant consuetudini, quae probabilis sit, et legitime praescripta, potius ipsa consuetudo seruetur.
- 31 Argumentum a nomine, an licitum sit.
- 32 Bartholus ex potestate Imperatoris sibi attributa, glossauit extravagantem, ad reprimendum et qui sunt rebelles. Odo. aut. ti. de pace Constantiae.
- 33 Tabellio si super fecidi alienatione illicite facta instrumentum consecerit, manum amittere debet.
- 34 Delinquens si membri poena puniri debeat, et per consequens poena manus, in qua manu punietur ueniat, an scilicet dextera, uel sinistra.
- 35 Manus duas si delinquens habeat, quarum una profusa arida sit, quae sibi abscindi debeat.
- 36 Arboris appellatione continetur etiam illa, cuius radices uiuere desierunt.
- 37 Manum tantummodo unam si delinquens habeat, an illa sibi amputari debeat.
- 38 Lex uel statutum de manus amputatione loquens, ad duas restringi debet.
- 39 Manum unam habenti an imputari debeat, si sententia lata fuerit, a qua appellatum non est.
- 40 Manum nullam si delinquens habeat, qua poena puniatur, statuto stante, quod manus abscissione puniri deberet.
- 41 Status si dixerit, quod uulneranti aliquem in platea manus abscindatur, et quicquid pluribus uulneribus aliquem eodem tempore in platea uulnerauerit, an plures sibi sint manus abscindendae.
- 42 Bannitus aliquis unius delicti ratione in amputatione manus, si ex alio delicto in capitis amputatione bannitur, qualiter excecuto fieri debeat.
- 43 Membri quid sit, et membri appellatione continentur.
- 44 Fur qua poena puniri debeat.
- 45 Latio publicus quis dicatur.
- 46 Fur simplex quis sit.
- 47 Fur famosus qui appellatur.
- 48 Latio simplex qui nominetur.
- 49 Latio publicus, uel famosus, qui dicatur.
- 50 Glossa semper secundum textum intelligi debet.
- 51 Famosus latio an sit qui tria furti fecit.
- 52 Poena furum et latronum quoniam sit.
- 53 Furti aliqui improbi sunt, aliqui improbiore, aliqui improbissimi, aliqui plura quam improbiissimi.
- 54 Domesticus qui dicatur.
- 55 Filius est patri domesticus, et pater filio.
- 56 Uxor est domestica marito, et econtra.
- 57 Clienti et libertus sunt patroni domestici.
- 58 Familiares et seruientes domestici dicuntur.
- 59 Domestici etiam appellantur, quibus patria ratione uel dominica potestati imperari potest.
- 60 Domestici dicuntur omnes, qui de alicuius familia existunt, sine liberi sint, sine serui.
- 61 Furtum leue uel paruum, uel graue siue magnum quod dicatur.
- 62 Furtum manifestum quando dicatur.
- 63 Statutum nullum per eorum de furtis habetur, sed quod arbitrio potestatis et curiae totius furti committantur.
- 64 Poena dupli et quadrupli, pro furto Romae exigite.
- 65 Poena quae per iudicem imponi potest, quando a lege poena extra ordinaria impendenda uenit.
- 66 Furtum qui semel uentiam meretur a furca.
- 67 Punietur quis non est propter primam offensam.
- 68 Furtum unum dicitur, quod de uno loco, uno contextu, uno tempore commissum est.
- 69 Furtum unum est, si quis unam rem in diuersis matris contrectauit, licet in quolibet territorio deprehensus puniri possit.
- 70 Furta plura fecisse diuersis temporibus si quis confiteatur, sua confessioni standum non est.
- 71 Furta plura, eodem loco et diuersis temporibus si quis fecisse contetur, quid agi debeat.
- 72 Furtum unum uel plura an dicatur, si quis una nocte meriti cum uno sacco ad domum unius, et quinque milia quartas surripuerit, deinde meriti ad domum alterius, et surripuerit alias quinque quartas milia, quas reposuerit in eodem sacco, deinde ea de nocte continuando, intrauerit domum alterius, et alias sex milia quartas surripuerit, et cas in eodem sacco reposuerit, domumque suam asportauerit.
- 73 Furti an unum commissum dicatur, si quisquam uolens furari frumentum ueni sibi, meriti cum uno sacco, et ipsum de dicto uicini frumentum impleuerit, et domum suam portauerit, et quia simul totum frumentum portare non poterat, bis rediit cum dicto sacco et sic successine portauit tres uel quatuor saccos de dicto frumento, ipsum surripiendo, etc.
- 74 Accusatio una uel plures, quando dicatur, et quando unum testamentum uel plura, et quando una actio, uel unus libellus, uel plures, remissus.

- 75 Furtum quod quis in domo committit, si ita in manu fuerit, quod ibi parui aequaleat, an committitur suffragari debeat.
- 76 Tota res magna uel in tutela secunda immanita tempore stat, sicut tres ab onere quartae excusati.
- 77 Lex ubi non distinguit, nec nos distinguere debemus.
- 78 Poena in dubio molenda sunt, non autem exasperanda.
- 79 Qualitas furantis, & qualitas illius, cui furtum factum est, indicat furtum magnum uel paruum.
- 80 Furtum si ille cui factum fuerit, uel etiam ipse fur est filiusa. & sic in bonis parui uel nihil habet, sed eius pater est diues an furtum magnum & paruum reputabitur.
- 81 Statuto si caueatur, quod nullus ad aliquod officium eligi possit, nisi habeat in bonis libras trecentas, nunquid filiusa cuius pater ultra lib. ccc. habeat, ad tale officium eligi possit.
- 82 Domini appellatione filius continetur.
- 83 Statuto castri uel ville si caueatur, quod nullus ibi potestas eligi possit, nisi centum bubalarum terrea habeat, nunquid filiusa cuius pater mille bubalarum habet potestatem eligi possit.
- 84 Statuto si id spectatur, quod necesse sit esse possit, si filiusa in bonis mille, si filiusa, nihil habeat, sed si pater sic, an ipse filiusa habetis reputetur.
- 85 Furtum si ille qui facit, uel ille cui furtum fit, sit maritus uel uxor, et ipse paruum habeat, sed eius coniunx diues sit, an diues reputabitur.
- 86 Statuto si caueatur, q. habens in bonis mille pro cōi. unum & parui tenere debeat, & si quis ex propt. bonis habeat quingenta, & ex uxoris dote alia quingenta, an paruum suum cum dote coniungatur, ut & quoniam pro coniunxi tenere debeat.
- 87 Furtum, q. qui suspendi non debeat, quibus in castribus locum habeat.
- 88 Lex sub congruo ti. debet esse posita, & secundum eam intelligi debet.
- 89 Furtum pro pro, q. quis puniri non debeat, quomodo intelligat.
- 90 Fures afficiantur & facientes ei custodiam, ne deprehendantur, an proprie fures existant.
- 91 Virginem defforant an furtum commisse dicatur.
- 92 Furtum pro primo de iure Lombardo oculis enelli debet, pro secundo nasus si arpelari, pro 19. autē debet mori.
- 93 Delictum unum qui sepius commisit, magis puniatur, quam qui semel tantum.
- 94 Furtum pro tribus magnas uis, puta gallinis, &c. quomodo quis condemnari debeat.
- 95 Degeat, plusquam fures puniendi sunt.
- 96 Relatum qui ad iurum antecedens refertur debet.
- 97 Repere furari est.
- 98 Statuti furat, uel consuetudine si sepius committent, furtum mori debeat, & unus commisit in uno loco unum paruum furtum, sed alibi plura, an illa furtum alibi commissa furis parui delicta aggrauent, q. tanquam famosi fur suspendi debeat.
- 99 Furtum in diuersis locis commissum, non tū qualificat furtum factum in uno loco, sed etiam in furtorum numero computantur.

- 100 Furtum tria si quispiam commiserit in uno loco, uel alio, et pro primo et secundo punitus fuerit an pro tertio furto ultimo loco commissio mori debeat.
- 101 Furtum magnum, delictum atrox appellatur.
- 102 Sacculari qui proprie dicantur.
- 103 Grassatores, quare fures dicantur.
- 104 Legales poene quae dicantur.
- 105 Grassatus tantum semel si quispiam fuerit, tenetur lege iulia, de ui publica.
- 106 Poena damnationis in metallum, hodie in usu non est.
- 107 Latrones famosi, etiam insignes latrones dicuntur.
- 108 Statuti forma si latro famosus intelligatur qui tria furtum fecerit, locum habet, siue quis ea simul, seu successiue fecerit.

SED nouo iure. Ista autentica situata est super l. si fugiui. C. de ser. fugitiu. & sumpra est ex corpore autenticorum in aut. ut nulli iudici. §. q. a. vero. col. xj. ut dicitur hic in gl. fi. & habet pulchram materiam de poena furti, quā infra plenissime examinabo. Et diuidit in quatuor partes. In prima corrigit l. si fugiui in vno uidelicet, in abscissione mēbrū. In secunda parte ponitur quae sit poena pro furto. In tertia, qui dicantur fures. In quarta, quae poena imponatur illis qui uolenter aggreduuntur. Secunda ibi, Sed pro furto. Tertia ibi, Fures autē. Quarta ibi, Qui uolenter. Et hoc dicit in summa, ¶ Vbi pro crimine abscissio memori furi debetur, una sola manus debet abscindi, & pro furto quis non debet mori, nec sibi aliquid mēbrū abscindi. Et fures dicuntur qui occulte, & sine armis delinquant. Sed qui uolenter aggreduuntur, poenis legalibus puniri debent. h. d. in terminis & in summa. Vel sic, Vbi in corpus poena venit imponenda, hodie loco pedis, manus abscinditur, quod locū non habet in furto, sed alia poena extraordinaria punitur, & publicus fur furcis suspēditur. h. d. secundū Raph. Vel sic, hodie iure autenticorū, loco amputationis pedis, succedit manus abscissio, pro furto uero solum debet imponi fustium, castigatio, sed pro latrocinio furca. h. d. secundum Florianum. Nota primo, quod dixi in summijs, ex quibus colligitur sensus ad istum textum de quo infra dicitur. ¶ Et maxime nota, quod ubique de iure veteri, debebat membrum abscindi, quod de iure isto debet una sola manus tantum amputari, ut hic, & in §. penult. in auten. ut nulli iudicium. & not. glo. in auten. de mandatis principum. §. reges in uerficu amputatio. colū. iij. quae dicit, quod poena manus est hodie generalis, cuius debet incidere aliquod membrum per legem, ut probatur in dicto §. penultimo, & hic in quibus casibus habet

beat locum in iure, membri abscissio, dicitur in
 3 siā, in priā questione. † Nota secundo, ex isto
 textu cōiuncta l. si fugitiui, suprà eodem, quod
 minor videtur esse pœna amputatio manus, quā
 pedis: cui adde, quod maior pœna est amputa-
 tio pedis, quā effodere oculum, secundum
 Bal. in l. binas ædes. aliās incipit, Gaius ff. de ser-
 vitute vrbānorum prædiorum. per illum tex-
 4 tum in apostillis. † Item, quod dissolutio mē-
 brorum grauior est vtriusque manus abscissio-
 ne, & intellige de dissoluzione membrorū, qñ
 ita diu trahitur brachium, quod euellatur ab
 armo, vt est textus in aut. vt nulli iudicium.
 5 penultimo. quia vero, coniuncta ibi gloss. in
 verbo, articuli. columna viij quod nota contra
 iudices crudeles, qui faciūt dimittere brachia
 in tortura. † Nota tertio in verbo, sola ma-
 nus. quod pœna abscissionis membri non de-
 bet duplicari, vnde statuta, quæ loquuntur de
 publicatione pœnarum, non habent locum in
 pœna mutilationis membri, & de materia dupli-
 cationis pœnarum. vide per Bartolum in l. sanc-
 6 tio legum. ff. de pœnis. † Nota quarto, quod
 marcus dicitur esse membrum, & ad hoc semp
 allegatur ista autentica. Quæ autem dicantur
 membra, & quid contineatur appellatione mē-
 bri, ponitur hic per Baldum & Doctores. & ego
 7 dicam infra plenius. † Nota quinto, quod
 vbi pœna imponitur generaliter, non censetur
 esse imposita grauiissima pœna illius generis,
 nec minima, sed mediocris, ad quod facit l. le-
 8 gato generaliter. ff. de leg. j. † Nota sexto, in
 secunda parte, quod fur pro furto non debet
 mori, & sic non debet vltimo supplicio puniri:
 nec est membri abscissione, sed tantum fustiga-
 ri. vnde contrarium, quod de facto seruatur in
 multis locis, potius est de consuetudine vel ex
 lege municipalī, quā de iure, de quo infra dicitur
 9 in secunda oppositione, & plenissime in
 questione iij. † Septimo in tertia parte, qui
 dicantur fures: nam sunt illi qui occulte sine
 10 armis delinquant. † Nota octauo in quarta
 parte, quod grauiora sunt delicta publica, quā
 occulta, & maxime cum continent violentiā,
 vt in l. vi bonorū raptorū. §. j. Opponitur primo
 contra primam partē, de l. iij. §. & de his.
 & d. l. Cornelia. in fi. principij. ff. ad Syllanianū.
 vbi fugitiui puniuntur l. Cornelia. non pœna, de
 qua hæc glo. hic in fin. soluit, fatendo contra-
 riū, quia ibi aliter puniuntur quā hic. & sic
 ibi speciale, qñ dominus reperitur interfecit
 & serui, & quibus libertas in testamento reli-
 cta est, fugiunt. Opponitur secundo contra se-
 cundā partē, & dum dicitur, q quis pro furto
 nō debet puniri vltimo supplicio, vel membri
 abscissione d. §. si quis quinque solidos. in tit. de
 pace tenēda. & eius violatoribus. in vrbis feu-
 dorum. vbi dicitur sic ad litteram, si quis quin-
 que solidos valens, vel amplius furatus fuerit,
 laqueo suspendatur: si minus, scopis & forpi-
 ce excorietur, & tondeatur. Sol ille §. videtur
 corrigere istam autenticam, quia est ius nouū:
 & quamuis hoc sit durum, quod pro quinque

solidis fur debeat suspendi, lex tamen ita scri-
 pta est, & sic debet obseruari. l. prospexit. ff. qui
 & a quibus. ita dicit gl. not. in cap. primo §. ini-
 iuria. in glo. magna. super verbo, furtum. in fi.
 ne. in tit. de p. iura. fir. in vrbis feudorum. ita
 notant Doctores hic. Alij soluunt in dicto. §. si
 quis quinque solidos. quod ille textus loquitur
 in speciali casu, propter violationem pacis
 & ista videtur vera solutio, quia non violat il-
 lam litteram, & congruit dicto titulo de pace
 tenenda. facit l. Imperatores. ff. de in d. em ad-
 iedione. & §. quibus in prima constitutiōe. Co-
 dicis. & hoc modo intelligunt gl. in d. §. iniuria
 scilicet, quod loquatur in terminis dicti tituli
 de pace tenenda, vt refert dom. Iacob. de Alua.
 in dicto §. si quis quinque solidos. & ego teneo
 illum intellectum, p. vero ad illum §. quia per
 11 eum non corriguntur alia iura. † Ex quo legū
 correctio in dubio est euitanda, l. præcipimus.
 in fine. C. de appellatio. & l. sancimus. C. de te-
 stamentis. Alij dicunt, quod decisio dicti §. si
 quis quinque solidos. est hodie abrogata, per
 contrariam consuetudinem: ita dicit gloss. no.
 in cap. i. primo. §. iniuria. super verbo, factum
 in luis verbis finalibus. & dicit hic Cy. quod il-
 la gloss. in fi. est cauda scorpionis, & sic de con-
 suetudine non seruatur decisio dicti §. si quis
 quinque solidos. & ita tenet ibi Iacob. de Bel.
 & Andre. de Isernia, & Nicolaus de Neapo. &
 Bartolus. & dominus Iacob. de Alu. qui dicunt
 ibi, quod hodie non seruatur in Italia, vt pœna
 illius §. locum habeat per contrariam consue-
 tudinem, & idem tenet Gandinus in tra-
 ctatu suo de maleficijs, in rubri. de pœna furū.
 in penultima questione, vbi dicit, quod de con-
 suetudine non seruatur ille §. nec etiam seruā-
 12 tur iura communia. † In eo consuetudo se ha-
 bet ita, quod puniantur fures, secundum legem
 Lombardiam, imò tam in Lombardia, quā
 in Tuscia. Tu dicas, quod imò hodie nec in
 Lombardia, nec in Tuscia seruantur leges Lō-
 bardorum, maxime in hoc. de quibus legibus
 Lombardorum dicitur infra in prima questione.
 versu quartus casus. dicit autem Bart. quod
 hodie habemus statutum in qualibet parte Ita-
 liæ, & illud obseruatur. Sed adde, quod Veronæ
 nullum est statutum speciale de pœna furti.
 sed pœna est arbitraria arbitrio d. potestatis &
 totius curiæ, vel maioris partis eius, nec de cō-
 suetudine hic Veronæ seruatur, quod pro quin-
 que solidis siue aureis suspēdatur, nec membri
 abscissionem patiatur. De intellectu tamen di-
 cit §. si quis quinque solidos. dic ut infra dicitur
 in materia pœnæ furti, in decima questione.
 13 † Quarto primo pro declaratione primæ gl.
 hic in quibus casibus debet quis puniri in ab-
 scissione membri, & glo. hic respondet, quod
 in quatuor casibus. Primus est, in lege si fu-
 gitui. suprà eodem. C. de seruis fugitiuis.
 vbi seruis fugitiuis ad hostes puniuntur in ab-
 scissione pedis, hodie in amputatione ma-
 nus, ut hic. † Secundus est in exactoribus
 tributorum, si non faciunt de sūceptis li-
 bros

bro vel scripturam, ubi scribi debet id quod exigunt publici exactiones, ut in autenticis de mādā principum §. coges. & ibi glossa. colum. terra ubi dicitur, quod debemus amputari & ille textus est singularis secundum Bald. in l. 1. §. ubi exigitur §. dolo ff. de edendo. ¶ Vbi dicit, quod positus ad scribendum introitus communis, si deficit in scribendo aliquem particularem introitus, puniatur poena manus per d. §. coges. & secundum Lud. de Rom. in suo singulari, quod introitus positus ad scribendum introitus. Sed si scriba, sed dimittit id, & ita non totaliter omittit, quia poena ponitur de re, quod poena dupli eius, quod tacuit casus est singularis in l. e. excellencia C. de e. ogatione mili. annona. l. i. §. xij. secundum Lud. in d. dolo suo singulari in si. quod bene nota contra scribentes introitus, & damna communis. Tertius casus est in nouellis de 16 quibusdam hæreticis secundum glo. hic. ¶ Ex qua nota quod est licitum allegare librum nouellarum, sicut allegat glossator Accur. hic, & in auten. nouissima supra de inoffi. test. in verbo, titulo ad si. & supra de emenda. Iustitiani codicis. in glo. in verbo, in alia congregatione. & gl. in auten. de iurei. à moriente præstito. §. j. in verbo, iurauerit. in princ. col. v. & gloss. decret. xxiii. q. viij. sancimus in verbo, Zenones in si. & vide text. in c. ij. in princ. ibi. constituitur 17 riones nouellæ. extra de testi. ¶ Et ille liber nouellarum est quidam liber compositus, ut credo per Iustinianum, quod extraxit ex libris autenticorum, & in quolibet. §. in quo tractatur diuersa materia, fecit speciale titulum seu rubricam & est liber breuis & magis clarus quam sit liber autenticorum. ita dixit in voce do. Pau. de Ca. legendo. me audiente, in dicta aut. nouissima C. de inoffi. testa. quod an sit verum, 18 ex infra dicendis apparebit. ¶ Ex prædictis colligitur, quod iste liber nouellarum est liber iuris ciuilibis, & ita tenet Azo in princip. summæ autenticorum, licet Rosfredus in libellis suis iuris ciuilibis, in tit. de bon. posses. contra tab. quæ datur patri & auo. in 2. colum. vers. vij. dixerit contra. scilicet, quod non sit liber iuris ciuilibis, sed op. Azonis verior est per prædicta. Itē pro hoc facit, quia quædam constitutiones ex illis sunt canonizate in decretis ij. q. vij. si hæreticus. & xxx. q. ult. c. si quis alius est. §. si quis sub ea. nec illud. Item hoc probatur in text. supra de emenda. Iust. codicis ubi Iustinianus proficitur, quod si quando in futurum componet alium codicem propter futura negotia, appellabit illum librum nouellarum. ¶ Item ex his, hac vltima ratione colligitur decisio alterius q. videlicet, verum liber nouellarum fuit compositus ante librum autenticorum. Et videtur quod sic, ut probatur ex proxima ratione præcedenti. Nam Iustinianus supra de emenda Iust. codicis. ad si. confitetur, quod primam compilationem post codicem appellabit librum nouellarum. Hoc etiam probatur sic. nam cum in libro nouellarum constent infinitæ constitutiones, ex illis Iustinianus elegit tantum illas,

quas voluit esse autenticas, & illas posuit in libro autenticorum, quod non. ut scias quare appelleretur liber autenticorum, quod hunc nonquam alias audisti. & ita attestatur Albertus in d. tit. de emenda. Iust. codicis, dicens se ita legisse in antiquissimis scripturis. & licet Rosfredus ibi & Azo in principio summæ autenticorum, & multi etiam hoc tenuerunt, & sentit etiam dom. Pau. de Ca. in auten. nouissima supra de inoffi. test. per ea quæ dixi supra in princ. Alber. tamen putat primam partem veriorē in d. tit. C. de emenda. Iust. codicis, & Rabbius. in auten. hoc amplius. circa princip. C. de fidei. commiss. & sentit idem Baldus in auten. res que. in ult. colum. j. communia de log. & ego eam sequor. Si enim liber nouellarum fuisse compositus post librum autenticorum, in dubio si dum potius esset illis tanquam posterioribus, quam iuri autenticorum. Cum ergo stetur tantum autenticis, & non libro nouellarum, tum quia si reperitur, quod liber nouellarum contradicat autenticis, magis statim libro autenticorum, & dicit dom. Pau. de Ca. in l. mulier. §. cū poneretur. post princip. ff. ad Trebell. Item etiam quia non est in vfu, dicam potius illum librum fuisse priorem, & ei derogatum per librum autenticorum. ¶ De hoc tamen an liber nouellarum sit autenticus, vide per Alber. de Rosa. C. de emenda. Iust. codicis. & per Bald. in auten. hoc amplius. circa princip. in l. de fideicommissis. ¶ Quartus casus in quo quis ponitur in abstensione membri, est in Lombarda quæ dicitur manum incidendam tabellioni, qui fecit falsum instrumentum, ut in Lombarda, de eo qui fals. 21 test. le. j. ita dicit hic gloss. j. ¶ Ex qua nota. quod licet tum a videtur in iure nostro ciuili allegare Lombardam. id est, leges Lombardorum, sicut allegatur hic in gl. Accursij. & per gloss. in l. falsus. §. si ractum ff. de furtis. & in l. consensu. in princip. in verbo, adulterium. C. de repudiis & in l. si. in verbo, recuperare. C. de iure do. im petr. Et pro hoc etiam sunt glossæ aliorum, non Pecursij, de quibus infra, quæ hoc aperte probare videntur. Nam gloss. Jacobi Columbi de Regio, qui vius feudorum solenniter glossauit, & eius glossis nunc vtimur, hoc videtur velle, dum allegat in pluribus locis in materia feudorum leges Lombardorum, primo in c. j. §. hoc autem notandum. in verbo, legibus. in ti. de his qui feudum da. possunt, posset tamen dici quod illa gloss. non multum faciat, quia gloss. ibi non allegat iura Lombardorum ad decisionem, sed ad disceptantiam iuris feudalis. Secundo quod possint allegari, probat optime gl. in d. ca. i. §. cum vero Conradus. in verbo, dignaretur. quæ 23 gloss. dicit quod ille Conradus Imperator fecit illam constitutionem & legem, in qua continebatur, quod non solum filii, sed etiam nepotes succederent in feudum, ut dicitur in d. §. cum vero Conradus. & constituit etiam multa alia quæ habentur in Lombarda, id est, in legibus Lombardorum, in tit. de beneficiis & tributariis. l. vlt. Sicut ergo ille. §. cum vero Conradus.

a Quod licitū videtur. De hoc quod liceat allegare legē Lombardorū, & quā do sit approbata ultra ea quæ ponit hic autor & Doct. in c. in de feudis. adde & vide Fel. in c. ex parte el. i. col. antep. vers. de diuersorum librorum, & de feri. & ibi qui sunt libri aut. & aliquid etiā per eundem in cap. qualiter & quā do. el. i. colo. i. de accusa & pro decisione vide quæ ponit Ale. de Imol. in l. p hærede. §. si le pulchri. ff. de ac qui. hære. qui distinguuntur sequuntur Nouis. Papiæles in tracta. feudorum Car. col. i. post medium.

ra ius. potest allegari & quotidie allegatur, ita etiam debent posse allegari leges Lombardorum, cum sint compositae etiam ab isto Conrado Imperatore, & quia Imperator constituit legem, videtur eam facere generaliter, ut l. iij. & fin. de legibus. & l. j. ff. de constit. princ. cum similibus. Tercio pro hoc glo. in c. j. §. qualiter. in verbo, duellum. in titu. de pace tenenda. quae allegat iura Lombardorum pro decisione. Quarto pro hoc facit tex. cum glo. in c. non est consuetudo. in verbo, licet lex. in titu. de aliena. feudi pater. n. vbi tex. allegat leges Lombardorum. & glo. di. in materia pugnae sciende a vasallo. pro decisione. allegat iura Lombardorum. sed tex. ibi in veritate non multum facere videtur: quia dicit, licet lex scilicet Lombardorum contra sit. q. d. quae lex non seruatur: & sic tex. potius sentire videtur contrarium. Quinto pro hoc glo. in d. c. primo. §. penul. hoc quoque sciendum. in ver. gradum. alias, geniculum. in titu. de his qui feudum dare possunt. vers. q. autem dicit gradum. quae limitat illum tex. per text. in Lombarda. de successione. l. j. & cum eadem glo. transiunt ibi Doctores, & maxime do. Iaco. de Are. qui eam recitat, & sic videtur eam tenere, sed tamen non est tenenda. not. per illam l. j. sed per c. ij. in titu. si de inuestitura inter dominum & vasallum lis agatur. Sexto pro hoc facit glo. in c. primo. §. si rusticus. in ver. voluntate. & in §. q. similes. in vers. diuino. de pace tenenda. vbi glo. pro decisione feudorum allegat iura Lombardorum. Septimo allego glo. in c. primo. §. similibus. in titu. an mutus vel aliter imperfectus. Octauo adducitur glo. etiam Accursii in §. hoc igitur in aeternum. in vers. necesse. in secunda constitutione codicis. quae vult. & quod noui Imperatores possint de nouo leges condere, legibus antiquis derogare, ut videmus in titu. de pace Constantiae, & ad repri mendum, & qui sint rebelles. & leges Lombardorum fuerunt Caroli Imperatoris, ut nota tur per glossam magnam in c. j. §. iniuria. in vers. legitime in tit. de pa. iur. fir. & fuit nouus Imperator post Iustinianum, ergo potuit leges etiam generales & derogantes aliis condere. Nono pro hoc facit rubrica in tit. hic finitur lex, incipiunt consuetudines regni. vbi videntur esse approbatae de iure consuetudinario feudorum. Decimo & ultimo ad hoc allego textum, qui videtur hoc probare in c. primo ibi, in Lombarda. in titu. de mili. vasal. qui contum. est. & in c. primo. §. quod autem. & §. sequenti. usque ad fin. in titu. de notis feudorum. & in c. primo. & ibi Bald. in titu. de cogni. feudi. & in c. primo. in fi. in titu. hic potest esse titulus. qui success. tene. & in c. primo. in princip. in tit. qualiter feudum poterat alienari. & Et praedictis posset addi: quia si possumus allegare, & inducere libros gentiliū, ut Virgiliū, Aristotelis, Hippocratis, & similia, ut in c. forus. extra de verborum signific. vbi de Virgilio. & in l. septimo mense. vbi de Hippocrate. ff. de statu homin. & in l. si pater. ff. de so. vbi de Aristotele dicitur: licet

contrarium faciā. incantum §. fin. ff. de re. di. un. ergo multo magis dici debet, quod allegari possint iura & leges Lombardorum, quae fuerunt Imperatorum. Sed in contrarium pro parte negatiua, quod leges Lombardorum, vel consuetudines regni non possint allegari in causis iuris civilis, nec feudorum. & Primo probatur, quia consuetudines allegari non possint, quia non sunt generales, sed speciales. omnes populi. ff. de iusti. & iure. sed leges Lombardorum, & consuetudines regni sunt huiusmodi, ut habetur in prima rubrica feudorum, vbi dicitur, incipiunt consuetudines feudorum &c. facit quod statim dicam in iij. artic. Secundo, quia leges Lombardorum non sunt incorporate in corpore iuris civilis, ergo per text. in secunda consti. codicis. §. hoc igitur in aeternum. cum glo. in verbo, necesse. Tercio, quia Carolus Imperator quando compilauit leges Lombardorum, non erat Imperator, sed text. ergo non debent haberi pro lege vniuersali, & generali. l. fin. C. de legibus. & not. glossa. & quae appellatur fons Lombardorum. in c. primo §. iniuria. in verbo, legitime. in princ. in titu. de pac. iura. fir. Quarto probatur, quia leges Lombardorum non sunt leges, sed potius consuetudines sunt Lombardorum, sicut dixit glossa in simili in c. primo. extra de sponsalibus. vbi dicit tex. l. Saxorum. & glo. exponit, id est, consuetudine, quia non est generalis, secus si fuisset generalis. l. leges generales. C. de legibus. facit quod dixi §. in primo articulo. pro hac parte. Quinto pro hoc adduco dictum Bald. in autē. dos data. C. de dona. ante nuptias. allegat Odo. fredum dicentem, quod lex Lombardorum & eorum ratio recessit ab aula. & alibi etiam dixit Bald. quod de hoc iure non erat curandum. in l. si inuito. C. de nup. Et de hac quaestione vide per And. de Iser & Ioan. de Platea in praeludis feudorum. in quaest. secunda. in princ. & ibi aliquid per Iaco. de Aluar. & vide plene per eundem Iaco. de Aluar. in c. j. in prin. in titu. de pace iur. fir. Ego autem ita dicerem in hac quaest. quod aut quaeritur, an possint allegari leges Lombardorum tanquam iura ciuilia, & dicendum est, quod regulariter hodie non sunt in vfu, maxime in istis partibus Lombardie, & sic recesserunt ab aula, ut dicit Bald. in d. autē. dos data, aut quaeritur, an possint allegari simpliciter, & tunc si reperitur aliqua lex Lombardorum incorporata in volumine fforū, vel codicis, vel autenticorum, vel etiam feudorum, quae sit consona iuri communi, tunc potest allegari, & iudex potest secundum eas iudicare: & isto casu non dicitur iudicare proprie autoritate illius legis, sed autoritate iuris communis: & ita intelligatur c. forus. de verbo. sign. & l. septimo mense. ff. de statu. ho. & l. si pater. ff. de sol. & id quod dixi supra in prima parte in fi. secundum not. in l. j. ff. si cer. per. Sed si est disticta, & contraria iuri communi, tunc forte videtur quod possit etiam allegari sed iudex per eam non debet moueri ad iudicandum: sed videtur quod debet

debeat superfederi interim in causa, & scribi ad superior em. vt ad Imperatorem, vt hoc decedat, & hac distinctio probatur videtur in c. pastoralis, extra de fide instrum. vbi etiam glossa. 30 dicit, quod si tales leges vel decretales extrauagantes obuiant consuetudini, quæ sit probabiles, & legitime præscriptæ potius seruatur cōsuetudo. & de hac materia vide 19. distinctio, in summa & vide in c. fina. extra de consuetudine. & quod not. in d. c. pastoralis. Sed certe ego credo in casu nostro, quando dictæ leges Lombardorum sunt contrariæ, & distionē iuri communi, quod nullo modo possunt allegari, dato etiam quod sint Imperatorum. Non obstat d. c. pastoralis. de fide instrum. quia ibi loquitur quando dubitatur, an aliqua decretalis extrauagans sit generalis, sed in casu nostro est certum quod leges Lombardorum non sunt generales.

¶ Quod patet a nomine ipsarum. ꝑ a quo nomine licetum est argumentum: vt est textus cum glossa & ibi notatur. in l. a nullo C. de feris, nā appellatur leges Lombardorum, ergo nō sunt aliorum. Et sic patet quod constet etiam de mente Imperatorum statuentium, qui voluerunt, quod non ligarent, nisi homines de Lombardia. Et sic non on. l. leges. C. de legibus. vbi dicitur quod leges Imperatorum sunt generales quia illud verum, nisi appareat cōtrarium. Nec obstat quod extrauagans de pace Constant. & ad reprimendum, & qui sine rebelles. feruentur & allegantur tanquam leges generales: quia 32 hoc apparet de voluntate Imperatorū. ꝑ quia dederunt potestatem Bartolo, vt glossaret extrauagantem, ad reprimendum, & qui sine rebelles & Odofredo, qui glossauit titulum de pace Constantiæ. Et sic per hoc apparet, quod non luerunt, quod essent generales, dato quod aliter non essent incorporatæ in voluminibus iuris ciuilibus. Nec etiam obstat quod in libro feudorum, & aliis plerumque in textu, & glossa. allegantur leges Lombardorum, vt dixi supra pro parte prima. quia respondetur, quod ideo allegantur, vt ostendantur varietates consuetudinum in hac materia, quæ secundum varia iura formabantur, non autem allegantur pro decisione, vt patet ex eis. Et hoc etiam voluit Iaco. de Alua. in præliudis feudorum. in 4. principi. facit, quod si aliquæ leges Lombardorum sint interpretatæ in iure communi, vt in libro feudorum in decidendo, vt est in titu. hic finitur lex. quod illæ tantum quasi approbatæ pro generalibus poterunt in iudiciis allegari, & index 33 per eas debet iudicare. ꝑ Quintus casus in quo quis debet amittere manum est, si tabelio confecit instrumentum super alienatione feudi illicite facta, & est casus in c. j. §. calidis. in tit. de prohi. alien. per Fede. per illum text. dicit Lud. Rom. quod notarius scribens instrumentum simulatum, debet perdere manum, ita dicit ipse Ludo. in suo singulari, quod incipit, Pone quod notarius scribit &c. Sūt etiam multi alij casus, in quibus quis puniatur in amissione membri, de quibus vide hic Guil. de Cu. &

penultimæ per domi. Iacob. Artizoni de hostilio de Verona. in sua summa feudorum in principio. & vlti. char. vbi ponit in quibus casibus quis puniatur in amissione manus, & in amissione pedis, & oculi, & narium, & nasi. Et in quibus casibus quis debeat tondī, & declarari, & 34 comburi. ꝑ Quæro secundo principaliter, quia hic dicitur in textu. quod ubi quis deberet puniri pœna membri, quod puniri debet hodie pœna manus, in qua manu debet puniri, an in dextera vel sinistra. In glo. sunt duæ opiniones. Prima quod puniri debeat in ea manu, in qua minus potest argui. l. si de interpretatione. ff. de pœnis. Secunda est opinio in contrarium, scilicet quod puniatur in ea, in qua plus potest argui. l. quæritur hermaphroditum. ff. de statu homi. cum similibus. Primam opinionem sequitur hic Bartolus & Baldus. Odofredus uero dicit, quod debet puniri in illa manu, cum qua deliquit, per l. si fugiti. supra eod. vel quod electio rei puniendi, per l. cum his. §. fina. ff. de condi. inde. Ego autem sequor opinionem primam glossæ. & Bartolus & Baldus hic per d. l. si de interpretatione & l. si præses. in fin. ff. de pœnis. & per ea quæ dixi in d. l. si fugitiui, supra eodē.

35 ꝑ Quæro tertio extra glossa. quid si delinquens habet duas manus, & vna est prorsus inutilis, vel arida? & videtur per prædicta, quod inutilis tantum abscindi debeat. E contra videtur quod imo alia debeat abscindi, quia si aliter dicere-mus, maleficium esset sine pœna vel quasi: vt l. 2. infra ut intra certum tempus quod esse non debet. vt l. ita vulneratus. ff. ad l. Aquil. Item quia inutilis habetur pro nulla: vt l. quoties. ff. qui satrida. cog. Dicit hic Baldus quod si manus est debilis & omnino inutilis, & tunc sit vera hæc opinio secunda: sed si aliquo modo est utilis, tunc sit vera prima sententia per prædicta. Sed dominus Paulus a de Cast. hic tenet istam partem vltimam, scilicet quod debeat manus debilis indistincte abscindi, per glo. quæ est hic quæ vult quod illa debet abscindi, in qua minus potest. sed minus posse in arida, licet nil possit, vt l. illud. §. minus. ff. de tribu. & sic uenificatur ista glossa. Præterea non est parua pœna deformitas, quæ resultat ex amputatione manus, licet arida: & ita determinat Ioannes Andr. in mercurialibus, in regula, in pœnis. Pro hoc allegat Angel. bonum text. in l. tertia. §. Labeo.

36 ff. arborum furtim casarum. ꝑ Vbi appellatione arboris continetur etiam illa, cuius radices desierunt viuere, & sic est desiccata, quoultque durat super terram & incidens illam, perinde puniatur ex illo titulo, sicut si incidit aliam viuentem: ergo videtur quod amputata sit manu, licet arida, sit satisfactum verbis statuti: & illa est benignior secundum dominum Paulum de Castro hic. Baldus tamen hic in fine aliter distinguunt. videlicet aut statutum loquitur de manu certa, vt puta dextera, & tunc illa indistincte debet amputari, quia solutione eius quod debeat, omnis tollitur obligatio: vt institutio. quibus modis tollit. obligat in principio, B 2 & quia

a Sed Populus. Adde quod hoc idem tenet d. Maria. Sozi. in ea. sicut Iudæi. de Iudæi. in 5. colum. qui allegat text. contra Bald. fundare videlicet in ea si cut urgeri, infra q. j. qui text. dicit quod licet manus arida sit sine sanguine, tamen membrum est. & ad argu. Bald. responderet, vt per Paulum hic. & alle. Angel. in d. l. j. dicit tamen opi. Bald. uno casu posse saluari, ui delinquit si manus arida esset talis, quod magis expediret non habere quā habere, puta cancro, vel talis quæ visu terrorem induceret, adeo quod ad saluandū totum corpus opus esset illam amputare, quia tamen non posset illius amputatione eligere, cum non cederet sibi ad pœnam, sed ad maximum commodum, maxime si commisiisset delictum ea mentione, vt illa manus sibi amputaret, cū quis nō debeat ex sua malicia commodum reportare. cap. intelleximus. de iu. Et adde ad ea quæ notauit d. l. quicquid; co. 11. Quid si delinques habeat solam manum, an illa debet amputari?

& quia liberatur soluendo rem talem qualis est,
& ideo licet manus sit inutilis, tamen mutila-
tio est magna poena, & ideo sufficit illam ampu-
tari, & minimum soluendo liberatur argum. ff.
de regu. iur. in l. obsecris. secundum Iaco. But.
Si autem iudex habet arbitrium in amputatio-
ne membri. tunc poterit illa manus amputari,
quae iudici videbitur. & ita sequi videtur hic
Bal. in fi. & istud ego teneo, intelligendo tamē
quod iudex in dubio debeat arbitrari in manu, in
37 qua minus potest per praedicta. ¶ Quero quarto,
quid si delinquens habet unam solam manum.
Respondit Guil. de Cu. illa debet amputari, ar-
gum. ff. de contrahen. emptio. l. si in emptione.
§. penul. & licet haec poena sit grauior, hoc con-
tingit casu, imo culpa delinquentis, ideo iudex
ex arbitrio, quod habet per l. quid ergo. §. poe-
na grauior. ff. de his qui no. infra. potest dictam
poenam imponere, secundum Bald. hic circa fi.
Sed hic Bald. in prin. dicit, quod haec sententia
videtur sibi dura, quia grauior est poena perde-
re manum ei, qui unam solam habet, quia per
hoc fit omnino inutilis, quam ei qui duas ha-
bet. de quo hic loquitur argum. ff. de poenis. l. si
interpretatio. ff. de offi. praedictis. l. illicitas. §. ne
tenus. ibi. lumine unico. & poena non est ag-
grauanda ex interpretatione, ut d. l. si de inter-
pretatione. Et ita tenet hic Iaco. Bu. Bal. Arg.
38 & Do. Pau. de Cast. ¶ Nam lex vel statutum im-
ponens poenam manus debet restringi ad habē-
tem duas, & ita intelligitur iste textus & ideo vi-
detur poenam tunc debere in aliud commutari,
ut l. 2. infra, ut intra certum tempus, sicut fit de
pecunia in persona propter paupertatem, ut in
l. quicumque infra eo. quod ego intelligo uerū
quando haberet nisi unam manum sine culpa
sua, secus si una manus fuisset sine incisa pro-
pter delictum, quia nemo ex suo commodum co-
sequi debet, per iura uulgaria. Et praedicta poe-
39 dunt ante sententiam. ¶ Sed quid si sententia est
lata a qua non est appellatum, & iudicatum fuit v-
nam manum abscindenda, & ite non habet nisi
unam: dicit Bal. hic, quod credit, quod illa sit abscin-
denda, argum. ff. de contrahen. emptio. l. si in em-
ptione §. pen. & ad hoc, ut sententia habeat ef-
fectum. ff. de rebus dubiis. l. quoties. & quia iu-
dex lata sententia amplius eam reuocare non po-
40 test: ut l. j. C. senten. rescindi non poss. ¶ Quo-
ero quinto, quid si nullam manum habet delin-
quens, quia poena puniatur, stante statuto quod pu-
niatur in abscissione manus. Dic aut hoc con-
stat ante sententiam, & tunc in alio membro de-
bet condemnari & puniri, ut l. secunda. ibi. si p-
sona uisitor. infra, ut intra certum tempus. & ha-
betur in l. quicumque. infra. eo aut non constat
ante sententiam, & in sententia condemnatus est
in abscissione manus, tunc talis sententia esse
nulla, quasi impossibilis, ut l. si. ff. quae sententia
sine appel. reuoc. & ideo iterum esset iudican-
dum, ea sententia habita pro nulla, ut l. 4. infra
de accusa. secundum Nico. de Matarellis hic in
41 sua l. oc. & Bal. & bene. ¶ Quero sexto, quid si
statutum dicat, quod vulneranti aliquem in platea

abscindatur manus? aliquis vulnerauit quendam
in platea pluribus vulneribus. eodem tempore, u plu-
res sibi sine abscindenda. & videtur quod sic, quia
tot sunt delicta, quot vulnera, licet eodem tem-
pore facta, & de quolibet meretur poenam, ut
l. nunquam plura. ff. de priuatis delictis. & in l.
quicumque. in secundo responso. infra. ea. l. In
contrarium facit iste textus in verbo, una sola. &
quia si nulli fuerunt facta, videtur unum delictum
per glo. in l. j. circa fi. infra. unde ui. De hac q.
dicunt per Barto. in l. vulgaris. in prin. ff. de tur-
ris. & vide quod no. Bar. in l. nunquam plura.
ff. de priuatis delictis. & in l. sanctio legum. ff. de
42 poenis. ¶ Quero septimo, aliquis est bannitus
in amputatione manus ratione unius delicti, po-
stea iterum bannitur pro alio delicto in ampu-
tatione capitis, captus fuit per familiam prae-
toris, vel alio modo, qualiter fiat executio. Dic,
quod primo debet abscindi manus, & postea de
capitatu, si fieret e contrario, non pateretur
nisi poenam mortis, quia amputatio manus post
mortem, non esset poena, secundum Bar. in l. om-
nes iudices. C. de delatoribus. lib. 10. qui dicit
quod ita de facto uidetur obseruari, & ita tenet do-
minus Pau. hic. de quo uide glossam no. in d. l. om-
nes iudices & in c. j. §. milites. in verbo, poenam
in fin. in ti. de pactis. firmam. & est textus. si bene
ponderetur, in l. j. in fi. ff. nil nouari appe. pendē-
te. & ibi uide do. Pau. de Cast. & uide Flor. in l.
Neratus. §. quantus. ff. de seruo corrupto. &
Ange. in l. nunquam plura. ff. de priuatis delictis.
43 ¶ Quero octauo, quia hic probatur, quod man-
us est membrum, ut dixi in 4. no. quid sit mem-
brum, & quid contineatur appellatione mem-
bri. Dic, quod membrum dicitur a melior me-
ritis, quod est partiri, & diuidere, unde mem-
brum dicitur, quia corporis pars, secundum
Hugo. in verbo, melior. ita dicit Bar. in l. 2. ff.
de publi. iudic. & Bal. hic & domi. Pau. de Ca-
str. hic, qui dicit, quod stricte intelligendo me-
brum, sumitur pro illa parte, quae habet certum
officium deputatum. & hoc fuit dictum Angeli
de Perusio hic, qui dicit, quod membrum est
omne id quod in corpore nostro distinctam ha-
bet operationem, secundum Philosophum in
4. Meteororum ad finem & ideo manus ad pal-
pandum, pes ad ambulandum, oculus ad uiden-
dum, auris ad audiendum, os ad gustandum sunt
membra. Et idem no. ipse Ange. in l. uitem. §. j.
ff. arborum furtim caesarum & in autem ut nul-
li iudicium. §. quia uero nos. ubi subdit, quod
ratio est, quoniam in istis consistunt quilibet
principales sensus nostri corporis, scilicet vi-
sus, auditus, gustus, odoratus, & tactus, ut notat
glossa. in l. quod meo. §. si uenitorem. ff. de ac-
quiren. post. l. cum ignitur quilibet istorum sin-
suum sit attributus uni membro corporis, quic-
quid habet illam uirtutem, appellatur mem-
brum. Et ideo quia in oculo consistit uirtus vi-
siva, in naso uirtus odorativa, in aure uirtus au-
ditiva, in lingua uirtus gustativa, in manu uir-
tus tactiva, in pede similiter uirtus tactus, &
palpationis, scilicet ambulando. Merito omnia
illa

ista membra appellantur, ut not. Arist. 4. Metaphysicorum, ad finem. secundum Ange. in d. §. quia vero nos. & de hoc quid sit membrum, vide in locis præallegatis. & vide etiam Bal. in c. j. in prin. in tit. de noua forma fidelitatis. & per Bald. Ang. & Ioa. de Imo. in l. 3. ff. de publicis. di. & hoc per Barr. & Doc. in l. non sunt liberi. ff. de statu ho. & per Alber. de Ro. in suo opere statutorum. in ij. parte. q. xxviij. & vide plenissime per domi. N. l. l. de sancto Gemi. in suo trac. bannitorum in ij. parte secundæ partis. in l. quæst. & per Aug. de Arce. in suo trac. malefactorum, in gl. in verbo. membrum & vide Bal. in l. reos in ij. colu. in fin. cum princip. sequen. C. de acc. & in l. data opera in xviij. co. ver. & ibi lex facit mentionem. & in ver. in corpore nostro multa membra habemus. C. qui accusa. nō

44 poss. §. Quæro nono, quæ pœna puniri debeat fur, & gloss. hic super verbo, castigabitur. dicit, qd debet fustibus cædi, per istum textum, nisi sit publicus latro qui scilicet consuevit furari, qui debet furcis suspendi: ut l. capitalium. §. famulos ff. de pœnis & idem not. glo. xxij. q. iij. si quis fortitudinem. de quo dic. ut plenissime dicam in seq. ubi ponetur quæ sit pœna furum

45 & latronum. §. Et ex hac glo. quæ est loco. qd publicus latro dicitur ille qui consuevit furari, & sic etiam si clam, si tamen pluries, Barr. in d. §. famulos. intelligit istam glo. veram, quando contra ipsum laborat infamia, aliàs non dicere tur latro vel famulos. sed Barr. hic dicit, quod glossæ nostræ ubique dicunt, & intelligunt publicum latronem, qui consuevit furari, & ita obseruant. Tamen proprie non bene dicunt nam ille §. famulos. loquitur de publico latrone, sed fur qui consuevit furari, est publicus fur, non publicus latro, latro est ille qui per vim furatur, ut hic in text. ita dicit hic Barr. Tu vero dic, quod reperitur fur simplex, item fur famulos, item latro simplex, item latro publicus & fa-

46 mulos. §. Fur simplex est ille qui semel tantum & clam, vel de nocte, maxime in domibus & sine armis furatur hic est text. ver. fures autem. & in corpore unde sumitur ista autem. scilicet in aut. ut nulli iudi. §. quia vero. col. ix. & probatur in l. j. ff. de furtis. & insti. de oblig. quæ ex delicto nascuntur §. furtum autem a furto. & not. gl. in l. cum durbus. §. damna. in verbo, fur

47 repta. in fin. ff. pro socio. §. Fur famulos dicitur ille qui consuevit furari, puta bis vel ter, ut l. iij. in fin. supra de epis. audien. & pro hoc gl. notabilis in autem. de testibus in §. quia vero multi. colum. vij. super verbo. sape. a quæ dicit quod sape dicitur fieri illud, quod hic bis, aut ter. & not. in l. quibus. ff. de legi. & per Barr. & Doctor. in l. j. C. quomodo & quando iudex.

48 §. Latro simplex dicitur ille qui palam, ut in strata pub. uel etiam in syluis furatur, ut no. gl. in l. j. supra de positi & in d. l. cum duobus. §. damna ff. pro socio. & maxime quando fit per vim, & cum armis, ut probatur hic in text. Potest etiam dici latro ille, qui est diurnus & clam furatur, ut est text. coniuncta gl. insti. ad l. A qui.

§. j. in verbo, latronem. Intelligendo tamen qd hoc faciat per vim, vel cum armis. per istu. tex. hic in fin. idem intelligo quando semel tantum.

49 §. Latro uero publicus uel famulosus est ille, qd pluries palam in strata pub. uel in syluis p. vim, uel cum armis furatur, & ista fuit intentio glo. hic, quæ dicit, quod publicus latro est ille qui consuevit furari, dum allegat l. capitalium §. famulos. ff. de pœnis. secundum do. Pau. de Castre. hic, qui ita intelligit istam gl. & hoc credo ve-

50 rum, §. quia glo. semper debet intelligi secundum tex. quem allegat, ut not. Barr. in l. non solum. §. si liberationis. ff. de liber. lega. & no. lo. Ant. in c. cum tu. extra de testib. & Raph. Fulg. in l. patronus. ff. de proba. & do. Signorolus de Homedeis in quodam suo consil. quod incipit, Christi saluatoris nomine inuocato. circa med. & vide quod dicam infra in materia, quando quis commisit plura furta. vel nec etiam obstat glo. hic in uerbo, castigabitur. Vnde fur occultus nunquam potest dici latro, etiam si consuevit furari, sed bene potest dici famulosus fur, & pro hoc uide text. in l. j. §. aduersus. ff. de sepulchro uiolato. ibi, more latronum. ubi Ang. qui dicit not. quia per hunc tex. declaratur. §. famulos. qui dicit, famulosum latronem furca figi. q. a non intelligitur famulosus latro, qui consuevit furari clam, sed ille qui armatus rapit uel sub-

51 trahit. unde dicit ibi Ange. §. q. falsa est opin. dicentium, eum qui tria furta fecit, esse famulosum latronem, & ideo debere suspendi. Et hoc est notandum propter statuta, quæ loquuntur de furibus & latronibus. Et dicit hic do. Paul. de Cast. qd hoc habuit de facto in ciuitate Vicetiz, ubi dubitabatur de quodam capto pro robaria, an posset dici publicus latro, quia semel tantum derobauit. nam statum Vicetiz, grauius punit latronem quam furem. & gloss. quæ est hic, allegabat pro eo quod non, quia licet in strata publica, non tamen reperiebatur unquam illum alia talia commisisse, nisi nunc, & statum loquebatur de famoso latrone, unde non poterat dici famulosus, propter hoc solum qd in strata publica, subdit tamen hic in fin. do. Paul. quod nil ualuerunt allegationes, quia fuit suspensus.

52 §. Quæro decimo & ultimo. pro declaratione huius tex. & glossæ, & materiz, quæ sit pœna furum & latronum. Respondeo, quod alia est pœna pro furto, alia pro latrocinio. unde diuidendo hanc quæstionem in duas partes, seu quæstiones principales. Prima erit, quæ pœna puniri debeant fures. Secunda, quæ pœna puniri debeant latrones. Et quia ista materia est quotidiana & utilis, ideo hic per modum cuiusdā distinctionis & tractatus, plenius videamus. iuxta. l. legau. in prin. ibi, & plenius rogo quæ ad hæc spectant, attingas, quotidiana enim sunt. ff. de lib. leg. & l. j. in prin. ff. de appel. & l. si. cum non solum. in prin. ibi, & semper in iudicis uersantur. C. de bonis quæ liber. & facit glo. in cle. dudum. in uerbo, huiusmodi. de sepulchris quæ dicit, quod ubi de lana, lacte, & redditu agitur, potius est insillendum & disputandum. Circa

BB 3 primam

a Quod dicitur fieri sape.

Adde & uide Alex. de Imol. in l. sape. ff. de re iudi. & ultra eū adde, quod Inno. in c. cum oporteat. in prin. de accu. dicit, quod relinquitur arbitrio iudicis. & sequitur Arc. 2. q. 8. in summa.

a Est graue.
Adde eundem
Cep. in consil.
26. colū 3. uerū.
circa secundum
in si. quod cōsi.
habet etia in j.
vol. consiliorū.
Alexā. cōs. 135.
& ibi, quis dica
tur domesticus.

primam igitur questionem, uidelicet qua po-
na fures puniantur: dic primo secundum Bar.
hic q. quinquaginta iura super hoc. Primum
ius est antiquum, quo imponebatur poena ex-
traordinaria pro furto, ut l. fin. ff. de furtis. nisi
esset publicus & famosus fur: hic in gl. & di-
citur infra. Secundum ius est aurenticorum,
de quo habetur in autē. ista: quæ uult quod fu-
res fustigentur. Tercium ius est, quædam con-
stitutio noua, quæ habetur in ut. de pace tenen-
da in §. si quis quinq; solidos. in vii. seu. quæ di-
cit, Qui quinq; solidos, vel rem ualoris quin-
que solidorum subtraxerit, suspendatur. Quar-
tum ius est ex alia constitutione noua, quæ po-
stea superuenit: ut habetur in titulo de pace iu-
ra. fir. in §. furtum. Quintum & ultimum ius
est, quia hodie de hoc statuta sunt in qualibet
parte Italie, & illa obseruantur iuxta l. omnes
populi. ff. de iusticia & iure, secundum Bar. hic.

Sed per hoc non habetur uera & perfecta do-
mestica, unde tu dicas sic, plenius distinguendo:

53 † Aliquando fures sunt improbi, ut sunt sim-
plices fures, qui clam & sine armis, & sine ef-
fractura furantur, ut d. l. j. ff. de furtis. & hic in tex.
in uerū. fures autem. Aliquando sunt fures im-
probiore, ut expilatores hereditatis: ut l. j. §.
expilatores. ff. de effra. & expilato. & est tex.
& ibi hoc. not. glo. si in l. si te. C. de his qui not.
infam. & habetur per Bal. in l. de his. in tit. j. de
fur. hi enim dicuntur etiam fures. ut est tex. in
l. si cum exceptione. §. qui uim inculit. ff. quod
metus causa. improbiore etiam fures dicuntur
illi, qui cum fractura furantur, per d. §. expila-
tores secundum do. Pau. de Cast. hic, & isti vo-
cantur etiam effra. & expilatores: ut probatur in d. l. j. §.
item effra. & expilatores. ff. de effra. & expila-
toribus. Aliquando sunt fures inprobissimi, ut
sunt raptores. in l. raptores. supra de episcop. &
cleric. & in l. i. u. bonorum raptorum. in princ.
& not. Barto. in d. §. expilatores. & not. glo. fin.
in fin. & ibi Bart. in l. si te. supra de his qui not.
infam. Sed tu aduerte, quod isti iure impro-
biore a iurisperitis appellantur: ut est tex.
in l. si cum exceptione. §. qui uim inculit. ibi,
quāuis qui vi rapit, fur improbiore esse uideatur
ut Iuliano placet. ff. quod metus causa. & in l. j.
§. cum qui. ff. u. bonorum raptorum. ubi dicitur, cum
qui ui rapit, furem esse improbiorem, ab impe-
ratore autem fures improbi tantum uocantur: ut
est tex. in l. i. u. bonorum raptorum. in princ. ibi
ideoque recte dicendū est, cum improbum fu-
rem esse. Dicuntur etiam improbiissimi fures
illi, qui in strato pub. furantur, sine tamen inter-
fectione: & isti uocantur grassatores, ut l. capi-
taliū in §. grassatores. ff. de pœnis. Item qui
dam dicuntur, plus quā improbiissimi fures,
quando in strata publica, & cum interfectione
furantur, & isti notantur publici latrones, ut l.
capitalium. §. famosi. ff. de pœnis. & de istis
duobus uiciniis ponit hic dominus Pau. de Ca.
de quibus dicemus j. in seq. q. præallegata, ui-
delicet de pœna latronum. dic. ut ibi dicā. Pri-
mo casu princip. qñ fures sunt improbi, & sic fu-

res simplices, subdistinguantur & fur domesticus,
aut nō domesticus: si est domesticus aut furtū quod
cōmittit, est leue vel parū, & tunc non. por. de
tali furto accusari, nec per iudicē pōe puniri, sed
iustic. ve est casus in l. respiciendum. §. furta do-
mestica. & ibi gl. in uerbo, leuiores. & in uerbo.
publice. ff. de pœnis. Aut furtū est graue & vel
magnum, tunc potest puniri ciuilitet & crimi-
naliter: ut not. gl. in d. §. furta domestica. in uer-
bo, publice. & ibi probatur in uerbo, leuiores.
a contrario sensu. & ibi habetur per Doctores.

54 † Quis autem dicatur domesticus, ponitur ibi
per tex. uidelicet seruus, libertus, & mercena-
rius, qui stat cum aliquo, ut ibi, uel mercenarii,
apud quos degunt, qui text. mihi probat, quod
non sit idem in mercenario, qui non stat cum
suo magistro, sed stat de per se in dome. licet la-
boret ad mercedem cum ipso: quod est notan-
dum, quod mercenarius sit domesticus: tenet
Arch. & Ioan. Andr. in nouella. in c. filii, de he-
reticis. libro vi. Et est tex. de istis in l. si liber-
tus. ff. de furtis. & in l. pridem. C. de questionibus.

55 † Item filius dicitur domesticus patri, &
econuersio, pater filio, ut est tex. tus. nisi de testa-
mentis. §. sed si filius. in si. ibi, domesticum te-
stimonium. Item colui & aliterpuit, & simi-
les dicuntur domestici, ut l. pra. c. in §. si. &
ibi glo. & Doct. C. de his qui ad ecclesias consu-

56 giunt. & not. glo. in d. §. sed si filius. † Item
uxor marito, & econuersio argu. l. quicunque.
& ibi hoc. not. glo. Andreas de Barulo & Bart.
C. de re iud. libro xij. & ff. de adl. edic. l. ad d.
les. in §. familiar. & ff. de religiosi. l. familiaris.
& l. j. §. si uir. ff. ad Syllentium & ita tenet glo.
in d. l. pra. c. in §. si. & in d. §. sed si filius. fam.
instit. de testamentis. & glo. in cap. i. etiam su-

57 pra de testibus. & ibi per Cyn. & omnes Doct.
res. & est gloss. in q. v. capit. j. † Item cliens.
ut l. si libertus. ff. de furtis. † Item seruientes
familiares, siue cappiferi: ut d. l. pra. c. in §. si.

58 C. de his qui ad ecclesias confugiunt. & not. gl.
in d. §. sed si filius. fam. † Item domestici ap-
pellantur, quibus potest imperari ratione pa-
triae, vel dominica potestatis: ut d. l. pra. c. in §. si.

59 ita dicit glo. & ibi per Doctorem. in cap. in literis.
60 extra de testib. † Item omnes qui sunt de fa-
milia alicuius, siue sunt liberi, siue serui: dicun-
tur domestici: ut l. ediles. §. familiar. ff. de adl.
edic. sed in gloss. j. questione §. capit. j. largo

tamen modo dicuntur familiares omnes, qui
cohabitāt cum aliquo, ut extra de testibus.
c. in literis. & de officio de leg. in fin. uante. secū-
dum glo. in d. cap. j. & qui dicantur domestici,
uide & maxime Bald. Ange. in d. l. rem. & Do-
ctores in omnibus locis præallegatis. & uide
gloss. & Doct. in c. literis. extra de testibus. &
glo. ordina in tertia questione §. cap. j. & per
Arch. in c. quicunque. de sen. ex com. libro 6. &
per Angel. in l. pridem. C. de questionibus. &
Franc. Zab. in clem. j. de exco. lib. & prælatorū.
& in clement. j. de priuilegiis. & tex. glo. & Bal-
dus cap. j. in cap. quidam uas. iur. debi. fidei. &
uide l. j. C. de emendation. propinquorum.

† Quid

61 ¶ Quid autem dicatur furtum leue vel paruū, vel graue, siue magnum, dic, ut dicam infra, ver ficulo, quando autem dicatur furtum magnum Si vero ille qui committit furtum, non est domesticus & tunc aut furtum committitur palā & per vim. & hoc dic, ut infra dicam de latrone quia iste est proprie latro, & non fur, ut dixi supra. Aut furtum committitur clam, & non per vim, puta in domibus & sic est simplex fur: ut supra dixi: & tunc subdistinguitur, aut agitur ciuilitate, aut criminaliter. quod fieri potest, ut l. si sit de furtis & l. unica. C. quando ciuilis actio praeiudicat criminali. & not. Gofredus in summa de furtis. verficul. & est sciendum quod tribus modis facit l. fina. ff. de priuatis delictis. Si agitur ciuilitate, & tunc aut agitur de iure ciuili, & sic communi, aut de iure diuino, ut est de iure consuetudinario, siue municipali. Si agitur de iure communi ciuilitate, iterum subdistinguitur, quia aut fur non est manifestus, aut est manifestus. Si est non manifestus, punitur in dupli. Si manifestus, in quadrupli, ut est text. institutu. de actio. §. in dupli. & §. quadrupli. & institutu. de oblig. quae ex delicto. §. furtorum. & §. penulti. & l. de his. C. de furtis. & habetur in l. secunda. ff. eodem titulo. cum similibus. & not. Gofredus in summa, de furtis. §. poena furti.

62 ¶ Quando vero dicatur furtum manifestum, uide text. in l. 3. quae incipit, fur est. cum duabus legibus sequentibus. & ibi Bartolus & Doctores. ff. de furtis. & institutu. de oblig. quae ex delicto nascitur §. manifestus. & no. in d. §. in dupli. & in d. §. quadrupli. & vide per Barto. & Doct. in l. fallus in princip. in titu. j. & Gofredū in summa de furtis. §. furtorum duae sunt species. Si agitur de iure diuino, & sic in foro poenitentiali, & tunc dic, quod talis poena dupli vel quadrupli non debetur, sed solum quando agitur in foro ciuili contentioso, ut no. Bal. singulariter in l. quibus diebus. §. dominus seruo. in fine. ff. de conditio. & demonst. qui dicit, quod de hoc est unica glo. in iure in c. fraternitatis. 12. q. 2. & idem no. ipse Bal. in l. post decisionem. in fine. infra tit. j. de furtis. allegat dictum c. fraternitatis. & 6. q. j. ca. imitare Petru. Sed in contrarium uideri esse gloss. 2. 1. q. j. quod deberet. in verbo, ultra. Prima opinio uerior est. & adde hic quae habentur in c. vigilanti. & in cap. fina. extra de praescript. & in c. nouit extra de iudiciis. Si agitur de iure municipalis siue consuetudinario, dic q. hodie ista poena dupli vel quadrupli pro furto non habet locum, cum hodie de consuetudine vel ex forma statutorum habeat locum poena corporalis tantum: & sic uidetur, q. poena illa pecuniaria dupli vel quadrupli, sit per consuetudinem vel statutum summatim argum. text. notabilis in l. fin. ff. ad legem Fauiam de plagiaris & argum. l. j. §. fina. ff. de uentis inspiciendo. & l. viros. C. de diuersis officiis. libr. 12. licet quidam dicunt, quod non habet locum utraque pecuniaria & corporalis. l. 3. §. diuus de sepulchro violato. pro hoc facit. C. de his qui ante dominos ma. Et idem uide-

tur posse dici in actione ui honorum raptorum & similibus. in quibus a lege imponitur poena pecuniaria. & a statuto imponitur poena corporalis. Sed contra praedicta facit glossa in l. prima quando ciuilis actio praeiudicat criminali, quae uult, quod licet ego agam ad poenam dupli uel quadrupli, tamen possum etiam agere criminaliter, ut puniatur extra ordinem. Sed quicquid sit de iure ciuili, uel de foro poenitentiali, de consuetudine, dicta poena dupli uel quadrupli, pro furto non exigitur: maxime in ciuitate nostra.

63 Veronae, in qua nullum est statutum de hoc, sed est statutum quod committitur arbitrio d. potestatis & totius curie, uel maioris partis, in specta qualitate facti, & conditione personarum: ut dixi supra in l. si fugitiui. in quinta quaestione. Alibi tamen per totam Italiam committere sunt statuta super hoc prouidentia: ut nota.

64 hic Bar. in fi. & Docto. & supra dixi. §. Audio, q. Romae etiam hodie exigitur poena dupli & quadrupli, pro furto. Si uero agitur criminaliter ad poenam furti, & dubitatur quae poena ueniat imponenda: & dic quod quinque sunt iura circa hoc disponentia, ut dixi supra. secundum Bar. hic. Et primum ius antiquum est, quod pro furto criminaliter imponitur poena extraordinaria: ut l. si. ff. de furtis. & l. fin. ff. de priuatis delictis. & notat gloss. fin. in l. subtrahito. infra de furtis. & habetur in l. j. §. expilatores. ff. de ef-

65 fract. & expilatoribus. Et quae poena possit per iudicem imponi, quando a lege imponitur poena extraordinaria, id est arbitraria? dic ut plenissime dixi in l. si fugitiui. maxime in q. supra eo. Hodie uero omnis alius iuris, de quibus supra, dic distinguendo, aut fur commisit unum furtum tantum, aut plura si unum tantum furtum commisit, & tunc subdistingue: aut illud furtum est paruū, aut est magnum, aut est enorme, aut atrox. Si est paruū, debet fur tantum fustigari, non aut debet mori, uel pati aliquam abscissionem membri: ut est text. in ista autem. nostra. & in corpore uide sumitur. in aut. ut nulli iudicū. §. penultimo. col. 9. & est gloss. sing. in l. capitaliū. §. famulos. ff. de panis. in verbo, gra-

66 fari. quae dicit quod si semel quis furatur, ueniam meretur a furca. Et idem no. Odof. & Gui. de Suzaria in suo tractatu de maleficiis. in rub. quae poena imponitur furibus. & idem not. Bal. in l. quid ergo. in principio. ff. de his qui not. in fa. & not. Ang. in l. quod si nolite. §. quia assidua. ff. de edil. edic. & not. glo. in titulo de pace iur. in §. iniuria. in verbo, furtum & ibi per Docto. & facit glossa 92. dist. in capit. fina si quis presbyter. in gloss. fina. quae dicit, quod propter

67 primam offensionem quis non est puniendus. allegat 74. dist. Honoratus. Et dicitur unum furtum b. quod de uno loco, uno contextu, siue uno tempore sit, ante quam habeat actum pro perfecto, uel absoluto: & si plures res simul furto subtraherentur, dicitur unum furtum, ut dicit Bartol. per illum textum. in l. eum qui. §. idem respondit ff. de furt. & Ang. de Aretio in suo tractatu malefactorum. in glo. in verbo, & ve-

B B 4 Item

a Non deb.
Adde Imo. in d.
§. dominus. &
in l. stipulatio
ista. §. a bona.
ff. de uerborum
obl. & Fel. in c.
j. col. 9. de off.
in uers. i. certus
casus, cum dua-
bus colu. ubi
late, quando in
foro conscientiae
poena legalis
poni possit. &
ad gl. in d. c. fra-
ternitatis, ponit
quinque fal. &
uide etiam aliquid
pro lal. in
§. sed iste. colu.
23. versic. & an
in foro conscientiae
insti. de act.
b Unum fur. §.
Quod furtum
dicatur unum,
adde & vide
Bal. in consilio
257. incip. ad au-
dictam. in 5. vol.

stem cœlestem abstulit ad fin. 3. col. versiculo, hinc sumpta materia. & instituit de actio. §. ex maleficiis. in 3. col. & idem vult Bal. hic in ver. vterius quæro. nunquid plura furta. qui etiam
 69 dicit, quod si quis vnam rē contraſtaui in diuerſis materiis, unum furtum est. Nam licet in quolibet territorio depræhenſus poſſit puniri, ex quo ibi contraſtauit: vt no. Barto. n. l. si dominum. ff. de fur. & in l. si abducta infra de fur. tis. & ibi per Doct. & Bar. in l. siue manifestus. §. iam diu ff. de condi. furtiua. & Ant. de But. in c. j. extra de raptio. quæ tamen opini an sit vera, dic vt per Doct. in d. iuribus, & plene per Ang. de Areti. in suo tractatu maleficiorum. in glo. in verbo, vestem cœlestem abstulit. Tamen p. proprie non sunt plura furta, sed vnum & idem sæpius repetitum. & adde hic quæ dicentur infra versic. si autem commisit plura furta. Item dicit Bald. hic plus, quod si quis confitetur se fecisse plura furta diuerſis temporibus, non est standum suæ confessioni, quia est generalis & incerta, cum non constet de rebus subtraſtis: arg. ff. ad Sylleia. l. prima. §. item illud. & idem tenet hic dominus Pau. de Castro. qui dicit, quod huic confessioni incertæ non est standum, cum agitur de pœna mortis de corporali, cum non sit dominus membrorum suorum. vt l. liber homo. ff. ad l. Aquil. & poſſit ita confiteri volens mori iuxta l. non tantum. ff. de appel. & d. §. i. c. illud. quod est not. secundum dom. Pau. de Castro. hic: qui dicit, quod istum casum vidit de facto in ciuitate Bononiæ, in quodam capto, qui confitebatur plura homicidia fecisse, & non cōstabat de personis interfectis, vnde allegabat ad eius defensionem dictum Bal. hic, scilicet, quod deberet aliter constare, per illum. §. item illud. & quod fuit allegatum: quia non fuit decapitatus: sed fuit sibi amputata manus. licet potestas propter multa mala, quæ de ipso audirent, haberet magnam voluntatem ipsum suspendendi secundum dom. Pau. hic. & idem tenet Ang. de Areti. in suo tractatu maleficiorum, in glo. in verbo, & vestem cœlestem abstulit. in 7. col. versic. quod si confitetur se plura furta. sequendo dictum Bald. hic. & subdit, quod tu iudex sis bene cautus, ne damnes animam & corpus tuum quando fur confitetur coram te maria, & montes, & plura furta commisisse, quod velis dicta furta alibi, & hic, vt dixi, commissa qualificare, in destinando nuntium, ad habendum informationem pro veritate: & in reperiendo furta ita, quod appareat, quæ distraxerit, & quæ pignora uerit, & quæ penes se, vel alium habeat. alias sæpe innocentem condemnare, qui metu tormentorum multa non vera confiteretur. vt l. prima §. quæſtioni. ff. de quæſtione. contra l. abscentem. ff. de pœnis. quod not. in p.ctica, vt si es aduocatus, scias adiuuare confitentem delicta in genere, & obſtare, quando non constat de maleficio. & si es iudex, scias defendere processum, & inquisitionem tuam, verificando maleficia, ne delicta remaneant impunita, iuxta l. ita vulnera
 71 tus, cum si. ff. ad l. Aquil. §. Item si quis confite

tur se fecisse plura furta, eodem loco, diuerſis tamen temporibus, dicit hic Baldus, quod illa verba sunt obſcura, quia poſſunt intelligi diuerſis temporibus continuatis, & sic non reputantur plura. vt not. ff. de act. & obli. l. & nunquā actiones: & pro conficente interpretatur in mitiorem partem. vt ff. de iudi. l. si quis intentione ambigua, & extra de acc. ca. cum dilecti. n. si dicatur, cum temporum interuallo. & hæc verba faciunt iudices apponi in confessione. & idē sequitur dom. Ang. de Areti. in d. tract. malef. si super ante d. glo. in 8. col. versic. & eodem modo, si quis confitetur. §. Sed dubitari potest de casu, qui fuit de facto Veronæ: quidam una nocte iuit cum vno sacco ad domum vnius, & ibi furripuit quinque quartas mili. deinde iuit ad domum alterius, & ibi furripuit alias quinque quartas mili., quas poſuit in eodem sacco: dein de eadem nocte, continuando intrauit domum alterius, & ibi furripuit alias ſex quartas mili., & eas poſuit in eodem sacco, & cum illis ſexdecim quartis mili. iuit domum, an hæc dicantur vnum furtum, an plura. Videtur, quod sit plura, ex diuerſitate locorum, & temporis, & factorum, quia plura sunt facta. arg. n. l. j. ibi, nec diuerſitate factorum. C. si vnus ex pluribus appellauit. In contrarium videtur, quod sit vnum tantum furtum vel ſcitem, licet de facto videantur plura, vnum tamen debeat reputari, propter continuationem argum. glo. & quod ibi not. in d. l. & nunquam actiones. ff. de actio. & obli. & pro hoc glo. n. ot. in l. j. C. vnde vi. in glo. magna, in fin. quæ dicit, quod quando incontinenti inferitur violentia, quasi vnum factum reputatur. quod non sic est, si ex interuallo, ad idē facit quod notat Auge. in l. nunquam plura ff. de priuatis delictis. & est bonus tex. ad hoc, in l. una est via. in princip. ff. de ſerui. ruſt. præd. Et pro hoc etiam optime facit, quod dixi ſupra, ſecundum Bald. & ita fuit iudicatum hic Veronæ, me tunc exiſtente de curia, ſcilicet quod non reputarentur tria furta, quantum ad hoc, vt deberet ſuspendi, ſed quod ſolum deberet ſuſtigi, & ſibi vna auricula amputari, & fuit vnus ruſticus de villa Franca. Et maxime, quia quis debet ſuspendi propter tria furta, vt not. hic per Doct. & dicam infra principaliter, quia dicitur tunc habere conſuetudinem furandi arg. l. 3. in fi. ſupra de epiſcopali audientia & nota. in l. capitalium §. graſſatores & §. famoſos. ff. de pœnis. & hic. ſed in caſu prædicto non poſteſt hoc dici, ex quo actus illi furandi fuerunt
 73 eadem nocte, & continuare facti. §. Ex his pōt decidi alia quæſt. ſimilis, ſi vnus volens furari frumentum vicini ſui, iuit cum vno sacco, & ipſum impleuit de dicto frumento vicini, & portauit ad domū ſuā: & quia nō poterat ſimul portare totum, bis rediit cum dicto sacco, & ſic ſucceſſiue portauit tres, vel quatuor ſaccos, de dicto frumēto ad domū ſuā ipſum furripiendo: quod iſte talis furriprens dicatur vnum tantum furtum commiſiſſe, & non plura: quando continuādo hæc fuit quantum ad hoc, vt non debeat de iure

iure suspendi, per predicta. Cogitamen super hoc, quia satis habitabile est, et idē dicere poteris, in multis casibus similibus. Sed ad preſentia vide, qđ in simili not. Barto. in l. libellorū. §. sed si aliud. ff. de actioni. §. vbi ponit, quando dicatur una accusatio, vel plures. & vide Bar. & Do. in l. i. in fi. ff. de testamentis. vbi ponit quando dicatur vnum testamentū, vel plura, & vide Bal. in l. ordinari. C. de rei vend. qui ponit, quando dicatur una actio, vel vnus libellus, vel plures. & vide omnino circa ista Angel. de Aret. in suo tractatu maleficio. in glo. in ver. nec non ad que relati in Tyti infra scripti. in xxiii. col. uer. quid si ex forma statuti liceat a qualibet accusatione discedere. & vide Lud. Rom. in l. scire debemus ff. de verbor. oblig. Et vide omnino, & nō omitas Ang. de Perusio in l. i. C. si reus vel accusator mortuus fuerit, quē bene not. quia sunt magni ponderis, & effectus, cum tractatur de morte, & vita hominis. §. Si vero factum quod quis commisit est magnum, & tunc si est ita magnū quod æqualeat tribus paruis, debet suspēdi perinde, ac si tria furti commisset, quia sæpe vnū magnum, æqualeat tribus paruis. argum. ff. de excu. tuto. l. si quis. Tu dic, quod vult allegare l. si is qui tres. & quia propter enormitatem delicti, permissum est leges transgredi. ut notat Innocen. in cap. extra de cons. secundum Bal. qui hoc not. hic singulariter in l. col. ad fin. uer. 3. not. de pēna fur. Et idem tenet Ang. de Perusio. in l. quod si noluit. & ibi etiam hoc dixi in 2. no. & idem tenet dominus Ange. de Aretin. in suo tractatu malefactorum, in verbo, & vltimē celestem abstulit ad. l. 3. co. vbi dicit hoc esse no. quia ita semel praſtāuit Perusio, dum ibi allideret & idem tenet ipse Ange. de Aret. institut. de actio. in §. ex maleficiis. in ii. col. vers. quod dixi pro primo furto. Et idem tenet Lud. Pō. de Roma. in suo singulari, in ordine meo dist. cccxvii. quod incipit, dixit Bal. in autem. sed no uo iure. & allegat d. l. si is qui tres. in vers. ceterum. ff. de excusat. tuto. vbi text. dicit, §. qđ vna tutela magna ita praſtat immunitatem a tutela secunda. & sic excusat quem ab onere secunde tutelę, sicut tres tutelę excusant ab onere quarte. qui text. est valde singularis, secundum predictum Ludo. qui subdit inducendo illū in tex. sic, Contrarium eadem est disciplina, sed vna immanis tutela in fauoribus tantū operatur, quantum triplicata tutela. vbi ibi est text. singularis. ergo sequitur, quod in pēnis vnum furtum ita magnum æqualeat tribus, & tantum operatur, quantum tria. & ita declarat d. l. i. Bald. hic, qui dicit, quod Bald. debuisset hoc dicere, & ita declarare. Sed dicit hic dominus Paulus de Castro, quod alii Doctores tenent hic contrā, quia plus aggrauatur delictū ex frequentia, quā ex magnitudine rei subtrahę. & hanc partem tenet Raphael, & cum eo transit dominus Paul. de Castro ego autem te neo, & sequor istam vltimā opin. pro vera, scilicet quod pro vnicō furto etiam in igno, nō debeat mori, & sic nec suspendi. Et hoc pro-

bo sic, nam hoc non reperitur iure cau. facit ad hoc l. praſeruationis §. fin. ibi, quia neque aliqua de hac re cautum est. ff. de praſer. & xxxi. questio. vlti. cap. fin. in princip. & gloss. in verbo, legitimas. in autem. de restitut. & ea quę parit. in §. fina. in fin. gloss. colum. iii. & xxiii. dist. in. Pręterea ibi, nisi nos fallit opinio, legimus. & xxx. qđ. iii. quod autem ibi nulla auctoritate reperitur prohibitum. & tex. xxxiii. q. iii. non inuenitur exemplum. cum similibus imo potius reperitur contrarium, scilicet quod pro furto simplici quis nō debeat mori. ut est text. hic, & in corpore, unde sumitur ista aut. ut nulli iudi. §. pe. si vero. qui tex. loquuntur in dist. in qđ, quod pro furto simplici quis nō debet mori: ergo in dist. in qđ debent intelligi, tā pro paruo, quā pro magno. l. i. §. generaliter. ff. de lega. praſtā. §. & vbi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus. l. de praſ. ff. de publi. cum fini. Item hoc probatur, pro furto atroci seu enormi, quis non debet mori. ut est casus in l. i. §. expilatores item effraſtores. ff. de effraſtori. & expil. vbi dicitur, quod qui furantur effraſto pariete, prout admissum crimen suggerit, puniri debent, dummodo ne quis in plebeo operis publici pēnam, in honestiori relegationis pēnam excedat. unde ibi vult quodecūq; sit furtum, etiam effraſto pariete commissum, quod non possit fur ad mortem condemnari. Item tale furtum dicitur atrox, ut dixi. & etiam statim dicitur. sed furtum magnum dicitur atrox. ut est gloss. nota. in l. ad ea. in vlti. charta ff. de regu. iur. ergo sicut pro atroci non imponitur pēna mortis, ita nec pro magno. Item pro hoc est casus in l. sacri legiti. in ca. in prin. ff. ad l. l. peculatus. & probatur in l. peculatus pēna. cōiuncta l. i. & l. l. peculatus. c. tit. l. c. hoc etiam probatur in l. sacculari. in prin. ff. de extraor. crim. vbi dicitur, quod sacculari qui veritas in sacculo artes exercentes partim subducunt, partim subtrahunt. Item qui degerarii appellantur, hoc est hi, qui in aliena cōnacula se dirigunt furandi animo, plusquam fures puniendi sunt, idcirco ad tempus in opus publicū dantur, aut fustibus castigantur, & dimituntur aut ad tempus relegantur. ecce ergo, quod istud plus contra factores puniuntur, & tamen non condemnantur ad mortem, vel membri abscissionem. Item pro hoc est glo. ordi. in l. capitulum. §. famolos. digestis de pēnis. quę dicit simpliciter & indistinctę. quod qui semel furatur, veniā meretur a furca, nec ibi distinguitur, an furtū sit magnū vel paruum, ergo vltērā ad hoc adducitur id quod habetur in l. interpretatione & l. si pſes. & in l. hodie. ff. de pēnis. §. vbi dicit, 87 in dubio pēnę sunt molliendę, nō exasperandę. Nec obstant rationes supradictę in contrarium allegatę secundū Bald. hic. nam dū dixit, quod magnū æquiparatur tribus paruis, per l. si is qui tres digestis de excusat. tuto. Respondetur, quia ut infra dicam, etiam de iure pro tribus furtis, quis non debet mori. ergo. Pręterea posico, qđ deberet quis mori pro tribus furtis, non

Bartho. Capol.

non tamē sequitur, ergo idem pro uno magno. Ratio est, quia quando quis committit tria furta, habet animum & consuetudinem furandi. ut est textus, & ibi glossa, quæ allegat concordantes in l. tertia. in fine. suprà de episcopi audi. & ista consuetudo magis aggrauat delictum, quam si semel fieret, & esset magni. pro hoc optime facit quod no Cyn. in l. certis annis. in. vj. q. suprà de pñis. & in l. ff. pro te. in princip. & ibi Bal. suprà de dotis promiss. Nec ob. tex. in. d. l. si is qui tres. §. ceterū. ff. de excu. tu. ubi dicitur, qd excusat vna tutela magna, sicut tres parue, quia ibi hoc ideo est, quia onus trium tutelarum excusat propter difficultatem rationum conficiendarum, & reddendarum. ut dicitur in. d. l. si is qui tres. §. j. in fin. quæ ratio militat, quando est vna tutela magna, diffusa, & ne gociosa, quia sub est eadem difficultas. ut ibi dicitur: sed in furto consideratur alia ratio. nam vbi vnum furtum etiam magnum, consideratur solum delictum, sed vbi sunt plura furta, etiam parua, considerantur duo, delictum furci, & animus, & consuetudo furandi, quæ aggrauat magis delictum, quàm ipsius delicti magnitudo, ut dixi, probatur in c. accusatus. de hære. li. vj. facit quod no. in. d. l. j. §. fin. suprà de episcopi audi. Nec etiam obstat secunda ratio Bald. dum dicitur, qd propter enormitatem criminis. licitum est leges transgredi, quia istud debet intelligi in hoc casu, dummodo non excedat pñam operis publici, & relegationis, quia pro furto etiā atroci, quodcunque sit, non debet extendi ultra dictam pñam. ut est casus in. l. j. §. fi. de effra. & expila. Præterea dicit Lud. Pon. in. d. singulari, quod incipit, dicit Bal. in autem. sed nouo iure. quod istud dictum, quod licitum sit in dicit leges transgredi propter enormitatem criminis, non est verum, quia nisi iudex habeat licentiam à principe, non potest augere pñam propter immanitatem criminis: vel nisi iudex habeat licentiam à magnificis dominis huius ciuitatis, qui sunt vicarii Impetatoris: de hoc allegat tex. sing. secundum vnam lectionem glo. communiter approbatam, in l. antep. quæ incipit, diuus ff. de fal. qui text. cum glo. super uer. pati posse. in fin. uult, qd iudex non potest punire plus quàm sit pñam ordinaria, etiam ut alii teneantur, & sic vbi est aliqua immanitas criminis. & istud credo verius de iure: quicquid dixerit hic Bald. & alii suprà allegari. Sed vbi in loco esset statutum, quod iudex habeat arbitrium puniendi, in hoc casu, sicut est hic Veronæ, ut suprà dixi, forte posset imponi pñam mortis. argumen. gloss. singularis instit. de iniuriis. §. in summa. in verbo, ordinaria. & gloss. in. l. si seculari capite. in prin. in ver. considerandum. ff. ad. l. i. l. peculatus. sed tamen ea quæ dixi in. l. si fugitiui. in. v. quæ suprà eo. & pro hac facit gloss. j. in. d. l. diuus. vbi plus quàm sit pñam ordinaria à contrario sensu. ff. de falsis. quæ omnia nota, quia non ita reperies alibi istum passum plene decusum. ¶ Quando autem dicitur furtum magnum, vel paruum, dicit quod dicitur

tur considerata qualitate furantis, & qualitate illius cui est factum furtum: si est diues vel pauper. argumen. l. sed & si susceperit. & quod ibi nota. per glo. & Docto. ff. de iudiciis. & quod ibi nota. Barto. in. l. respiciendum. §. furta domestici. 80 ca. ff. de pñis. ¶ Sed quid si ille, cui est factum furtum, vel ipse fur est huius fami. & sic in bonis parum, aut nihil habet, sed pater eius est diues: an ipse reputabitur diues an pauper: ut intelligi possit, an furtum sibi, uel per eum factum sit magnum, vel paruum. credo quod reputetur & censeretur diues, inspecta conditione patris. per ea quæ nota. Albe. de Rosa. in suo opere statutorum. in. j. parte. q. lxxiij. vbi dicit, qd si statuto cauetur, quod nullus possit eligi ad aliquod officium, nisi habeat in bonis libras trecentas, & quidam filius familiaris, cuius pater habebat in bonis ultra trecentas libr. electus ad unum officium, habebat unum substitutum, qui eum ab officio excludere nitentur, dicens, quod non habebat in bonis trecentas, secundum formam statuti. contra quem obiciebatur, quod pater habebat in bonis plus quam trecentas: querebatur an de officium deberet admitti. & allegat pro & contra & tandem concludit pro filio. allegat inter alia. l. in suis. ff. de libe. & posthu. & ibi hoc etiam not. Alb. de Rosa. & l. 2. §. filium. ff. pro hærede. & quia persona patris & filii, eadem reputatur. l. fin. C. de impub. & aliis substit. & dicit Albe. in d. q. lxxiij. quod ita fuit consultum, scilicet qd admitteretur filius ad officium. Nam maritus & vxor euita ne fatisdationem de iudicio fisci propter fundum dotalem. ut. l. sciendum. §. si fundum. ff. qui satisda. cog. sic & bona patris, sæpe dicuntur esse filii, & ideo hereditas parentum dicitur debita filiis. l. fin. C. de codicillis. l. C. de cur. fur. & C. de imponenda lucra descriptio ne. l. j. circa prin. lib. x. & non deficit eis nisi administratio. d. l. in suis de libe. & posthu. & pro etiam. ff. unde liberi. l. scripto. & de bonis damnatorum. l. cum ratio & quia filii dicuntur ad propria bona uenire. ff. de success. edic. l. j. §. largius. nam filii non debent thesaurizare parentibus, sed econtra parentes filiis. xvi. q. i. c. prædicator. & ibi gloss. ¶ Item quia appellatione domini continetur filius in bonis patris ut l. prima. §. domini. ff. ad Syllera. Item quia filii possunt dicere libertos patris esse suos. ut. ff. de verbo. signifi. l. licet. §. patronos. Item pro prædictis facit quod not. idem Alber. de Rosa. in. d. opere statutorum, in prima parte, quæ l. cxxiij. vbi dicit. ¶ qd si statuto castri, uel uillæ continetur, qd nullus possit ibi esse potestas, nisi ibi habeat centum bubulas terræ: quidam filius familiaris fuit electus potestas, & non habebat ibi centum bubulas terræ: sed pater eius hic: quæ reba tur, an possit esse potestas, & ibi tenet qd sic. & ibi allegat iura & rationes. Itē pro hoc, qd statim dicā de viro & vxore. Itē etiā pro prædictis facit opti. l. fi. infra de impu. & aliis substit. & maxime id quod per Angel. ibi dicitur: ubi 84 uult, ¶ qd si statutum dicit, quod nemo possit

miles esse, nisi habeat mille in bonis, si filiusfamilias, nihil habet, sed pater eius habet mille, si huius reputatur habilis. Item pro hoc, quia ætimum patris, dicitur esse ætimum filij, ut not. Bald. Angel. & Doctor. in l. si infra de impu. & alijs substitui. & adde quod not. Bar. in l. cum sci mus C. de agricolis & censitis li. vnde timo. & quod no. Bal. in l. j. ff. ad Sylleia. & in l. si plures ad fi. C. de sacro san. eccle. & in addi. Spec. in ti. de censibus. Et intellige prædicta vera, quando filius est filiusfamilias. in potestate patris, secus si esset emancipatus, ut no. gl. in l. secunda. C. qui ætate te excedant lib. x. & no. Doctor. in d. l. fina.

85 C. de impu. & alijs substitui. ¶ Quid autem erit, si ille qui facit, vel ille cui fit furtum, est maritus, vel vxor, & ipse parum habeat, sed eius coniunx sit diues, an ipse reputabitur diues? & breuiter dico quod sic, per text. in l. sciendum. §. si fundus. ff. qui satis cog. vbi dicitur, quod maritus & vxor eunt satisfactionem de iudicio filij, propter fundum dotaleni. & ad hoc faciunt, ea que statim dixi de filiofamilias. Sed contra istam determinationem facit quod not. Alber. de Rosat. in suo opere statutorum, in j. parte. q. c. vi. vbi dicitur, pone aliam questionem. ¶ Secundo cauetur, quod habens mille in bonis, debeat tenere unum equum pro communi. aliquis ex bonis proprijs habebat quingenta, & ex dote vxoris alia quingenta, nunquid patrimonij suum coniungatur cum dote, ut sic teneatur tenere equum pro communi, tanquam habeat mille in bonis? & dicit Alber. quod obtemperat fuit secundum Doctor. antiquos quod non, & dicit, quod de hoc videtur casus in l. Lucius §. idem respondit constante matrimonio. ff. ad municipales. & licet hoc multum faciat, contra tamen adhuc idem teneo, quod dicit, & dico, quod de hoc est casus in d. l. sciendum. §. si fundus. & in d. §. idem respondit constante matrimonio. in principi. vbi dicit, quod dos in bonis mariti est constante matrimonio, & probatur in l. in rebus. supra de iure dom. cum simil. Nec obstat, quod dixit Alber. de Rosat. per dictum §. idem respondit in ij. responsio. quia illud procedit quantum ad onera, que imponuntur respectu quantitatis patrimonij: nos vero loquimur quantum ad hoc, an reputetur diues, & sic quo ad eius commodum & fauorem, quo casu dos dicitur esse in patrimonio viri, & etiam veriusque, ut d. l. sciendum §. si fundus. Cogita tu, quia nunc circa hoc nil mihi aliud occurrit. Si vero furtum quod committitur, est enorme, siue atroxi: quod est quoad sit cum fractura ostij, vel scrinij, vel capse, vel alio modo simili, vel expilatur hereditas, & tale furtum committentes, dicuntur fures improbiore, secundum do. Pau. de Cast. hic: & dixi supra, circa prin. Et videtur quod sit iudicandum idem quod dictum est de furto magno, secundum Bald. hic, ad finalem colum. versu. tertio nota. Sed de hoc dic, ut dicam infra, quando fures sunt improbiore, quia pena puniuntur. ¶ Et aduerte ad id quod dixi, quod pro vno furto, & sic primo, quis non debet suspen-

di, nec aliter mori. Nam hoc fallit in pluribus casibus. Primo enim fallit, quando furtum esset magnum, ut dixi supra secundum Baldum, quod tamen non teneo de iure, ut supra dixi. Secundo fallit, quando esset statutum vel consuetudo de hoc in loco: ut notatur hic per Doctores. Tertio fallit, in cap. j. §. si quis quinque solidos. in titu. de pace tenenda. in vltimis feudorum. sed secundum aliquos, ibi est speciale propter facturam pacis. pro hoc fecit ille titu. sub quo ille §. est positus, qui est de pace tenenda. ¶ Nam lex debet esse posita sub congruo titulo, & secundum eum debet intelligi ut in prima constituto. codic. §. quibus. & in l. Imperatores. ff. de in diem adiec. & ita tenet Angel. de Aret. institut. de actio. §. ex maleficiis. in tertio colum. Vel dic, quod ille §. si quis quinque solidos. hodie corrigitur per eundem Imperatorem in cap. i. §. iniuria. in titu. de pace iur. fir. & ibi gloss. in versicu. furtum. & in verb. legitime. & ibi plene per Doctor. & maxime per domin. Iaco. de Alua & ita sentit etiam Bart. hic. Vel dic, quod ille §. si quis quinque solidos. de generali consuetudine non seruatur, secundum gloss. in dicto §. iniuria. in versicu. legitime. in fin. maxime in Italia secundum Iaco. de Bel. & Bald. ibi. & idem tenet Gandinus in suo tractatu malefactorum, in titu. de pena furum. in penulti. questio. Et idem tenet hic Bald. ad finem prima colum. qui dicit, quod ille §. non seruatur de consuetudine: ideo de eo non est curandum. Et idem tenet Bartol. in l. capitalium famosus ff. de penis. vbi ponit opiniones. & istam opinionem credo veram, saluando etiam primam, scilicet quod ille §. loquatur in pace rupta, & quod hodie de consuetudine non seruatur in simplici furto, circa intellectum dicti §. si quis quinque solidos. Vide etiam que dixi supra, in secunda oppo. Quarto fallit in l. penult. ff. de condi. ob causam sed ibi per Doctor. dicitur, quia fuit ibi de facto, non autem, quod de iure fieri debuerit. Vel forte ibi speciale propter utilitatem personarum, quia erat seruus secundum Angel. de Aret. institut. de actio. §. ex maleficiis. in iii. colum. Quinto fallit, quando fur est famosus, vel latro. de quo per text. glo. & Bartolum in l. capitalium. §. famosus ff. de penis. & dicam infra de pena latronum. ¶ Et prædicta sunt vera, scilicet quod pro primo furto quis debeat puniri, quando furtum est commissum simpliciter: secus si esset commissum propter necessitatem famis extremam: quia tunc non deberet puniri, per cap. si quis furatus. extra de fur. eis. cum ibi not. & per cap. discipulos. cum ibi not. per gloss. de consecra. distinctio. v. & vide rex. cum glo. de consecra. distinctio. prima sunt nonnulli. & notat glo. in l. tertia. in §. cum eadem in versicu. confert. quæ incipit, ad comedendum. ff. ad legem Rhodiam deactu. quæ dicit, quod tempore necessitatis omnia sunt communicanda. Item quia necessitas non habet legem, ut in prædictis iuribus notatur. & notat Bartolus in lege prima. in fin. infra de ope-

Barthol. Capol.

ris liber. & in l. j. c. de naufragijs lib. xj. & vide text. j. q. j. remissionem. §. ergo. Et hoc etiam notat & tenet Gofre. in summa de furtis. versu. excusatur autem. qui etiam dicit singulariter. quod si non est extrema necessitas. sed tñ necessitas est. quod tunc attenuatur delictum: non autem excusatur omnino. allegat dictum ca. si quis ppter necessitatem. extra de furtis. quod allegauit. dum essem consultus de quodā stipendario. qui propter necessitatem famis. nō tamen extraneā. commiserat furtum. & dicit p dictum Gofre. quod talis non debebat suspendi aliquo modo. nec etiam aliter mori. ex quo necessitate famis inductus fuit ad hoc faciendum: sed quod debebat mitius puniri. quod bene nota. vt possis euadere quem a morte. Item prædicta vera. nisi fur esset nimium iuuenis. puta puer. vel nimium senex: quia tñ iudex potest. & debet pnam mitigare. vt l. auxilij. §. in delictis. & l. si ex causa §. nunc videndū ff. de minor. facit l. aut furta. §. persona in fi. ibi. in huius rei consideratione ætatis quoque ratio habetur. ff. de pœnis. & in l. i. ad fi. ibi. & vt cuiuscūque pariat ætas. ff. de termino moto. & pro hoc vide quod no. Bal. in l. quicunque infra eo. in iij. col. versic. iij. casu vbi dicit. quod quando est vnica pœna. ibi non cadit electio: sed dispensatio. & ista ad iudicem ex causa spectat. ut si statum dicat de amputatione manus. & aliquis est ira puer. vel ita senes. quod statim moreretur: potest iudex dispensare: tamen nō cogitur: nec propterea potest appellari. arg. l. qui posthumos. in fi. in ratione literæ. ff. ad Syllan. 90 & dixi supra in l. si fugitiui. in §. quæst. † Sed iuxta prædicta quero. an associantes suum. & facientes ei custodiam ne deprehendantur. sine proprie fures. ita quod comprehendantur à statuto loquente de furibus. Dicas. quod nō sunt proprie fures. nec in dicto statuto comprehenduntur. secundum Ang. in l. proinde ff. de condi. 91 fur. † Dubitari etiam potest. an ille qui deflorat virginem. dicatur commisisse furtū. Dic quod sic. vt probatur in autē. de lenonibus. ibi. castitatis furtum. Et ideo dixit ibi Ang. quod si est concessum alicui arbitrium contra fures & latrones. & aliqua virgo fuit. d. florata. q. contra talem deflorantem iudex potest inquirere vigore dicti arbitrij. quod pulchrum est. & notabile. Et prædicta omnia procedunt. quando quis commisit vnum furtum tantum. Si autē quis commisit plura furta. aut commisit duo tantum. aut tria. vel plura. si duo tantum commisit. & tunc idem videtur quod supra dixi de vno furto. videlicet. quod quis non debeat furca suspendi vel mori. debet tamen grauius puniri. & de hoc quod debeat grauius puniri. est gl. quæ allegat ad hoc concordantes in l. iij. in fi. supra de epis. audien. etiam si pro primo furto fuerit punitus. vt probatur in l. capitalium. §. solent. ibi. tractari clementius ff. de pœnis. ut infra dicam de versic. sed pone aliam quæstio. quotidianam. Et licet text. & glo. in fin. in d. l. iij. in fine. C. de epis. audien. videatur dicere

contrarium. scilicet quod duæ vices inducant consuetudinem. & dixi supra in hac x. quæst. in prin. ibi. fur famosus dicitur & glo. in l. capitalium §. famosus. ff. de pœnis. in verbo. grassati. ibi. nam si semel veniam meretur à furca. à contrario sensu videtur velle. quod si bis ē quis furatus. non mereatur veniam à furca. Tamen quantum ad hoc vt pœna mortis inferatur furi. requiruntur tria furta. saltem de consuetudine generali. secundum Doct. hic. & maxime Bald. qui dicit. & pro primo & secundo furto quis furca non suspenditur. sed pro tertio. quia delictum in consuetudinem deducitur. furca suspenditur de consuetudine generali. quæ eo ipso reputat cum publicum & famosum furem quod fecit tot furta. vel saltem grassatorem. ut l. capitalium §. grassatores. & §. famosus. ff. de pœnis. hoc an sit verum de iure. statim videbimus in eo qui commisit tria. vel plura furta.

92 † Sed de iure Lombardo. pro primo furto debet oculus euelli. pro secundo nasus scarpelari. pro tertio vero debet mori. vt in Lombardia de furibus. & seruis fugacib. l. si quis latro. & hic no. gl. in tit. de pace iur. fir. in §. iniuria in verbo. furtum. in vñbus feudorum & no etiam gl. in l. capitalium §. famosus. in verbo. furta. quæ incipit. clam. ad fi. ff. de pœnis. Si vero quis commisit tria furta. vel plura. & tunc cōmunis est opinio glossatorem & Doctorem. quod debeat mori. & sic furca suspendi. vt est gloss. hic super verbo. castigabitur. vt dixi supra in princip. huius x. quæstio. & hic per Bald. & Doct. & pro hoc est gloss. in l. capitalium §. famosus. in verbo. grassati. ibi. nam si semel veniam meretur à furca à contrario sensu. vt supra dixi. & glo. in verbo. furta. & facit d. l. capitalium §. solent. & §. grassatores. quia saltem per trinum auctum furandi inducta est consuetudo furandi. ut est text. & ibi gloss. in l. iij. in fin. C. de epis. audien.

93 † Item. p hoc. quia ille qui commisit sæpius vnum delictum. magis punitur quam qui semel tantum: ut est text. cum glo. notab. in l. si diuturni. ff. de pœnis circa princip. quæ allegat ad hoc concordantes. & sic magis punitur furtum reiteratum. quam non reiteratum. vt est text. cum gl. fi. in l. fi. C. de conuentu. lib. xij. & text. cum glo. in verbo. dererior. in aut. de litigiosis. §. si vero apud iudicē. col. viij. & habetur xxvij. q. i. peruenit. & ff. de re militari. l. iij. §. si plures & l. nō omnis §. à barbaris. in fi. & extra de hereticis. ad abolendum §. illos autem. & not. gl. i. xxv. quæst. 2. ita nos. & habetur i. c. accusatus. de hereticis. lib. 6. & ita communiter practica- tur de quadam consuetudine generali. & idem tenet Gandinus in suo tractatu malefactorum. in tit. de pœna furum. siue in titulo de furibus & latrociniis. versic. sed pone pœnam. secundum Vbertum de Bobio. etiam si pro primo & secundo furto fuisset punitus. ut dixi. & infra dicitur in versic. sed pone aliam quæst. † Si tamen ista tria furta essent parua. & de rebus magnatius. puta de gallinis. de consuetudine non feruatur Veronæ. quod fur p his tribus furtis de

gallinis

gallinis suspendatur, vel moriatur, sed vidi con-
demnari in perennam vel ad statum per aliquod
tempus puta duorum vel trium mensium in car-
ceribus. Sed ego credo, quod de iure sit verius:
videlicet, quod fur etiam qui committit tria fur-
ta, vel plura, non debeat suspendi, vel aliter reo-
ri: nam hoc non reperitur iure cautum: ut dixi
supra de illo qui committit vnum furtum ma-
gnum tantum: ergo l. prauaricationis. §. fin. ff.
de prauaricationi. cum simi. §. alleg. Imo repe-
ritur contrarium hic, & in corpore, vnde sumit-
ur ista autem, ut nulli iudicum. §. penultim.

95 ¶ Item hoc probatur in l. seculari. in princ. ff.
extraor. criminibus. ubi dicitur, quod degera-
rii plus quam fures puniendi sunt. idcirco aut
ad tempus in opus publicum dantur, aut fustibus
castigantur, aut ad tempus relegantur. Ex
quibus verbis apparet, quod illi, qui sunt ma-
gis quam fures puniendi, ut sunt degerarii, non
puniuntur ad mortem: ergo multominus fures,
qui minus sunt puniendi, argui. autem. quan-
to magis. §. de sacr. san. & eccl. & l. quanto ma-
gis. ff. de iureiur. cum simi. Item hoc probatur
in l. j. §. expilatores & §. fin. cum l. sequen. ff. de
effrac. & expli. ubi probatur hoc manifeste sic.
nam in d. §. expilatores. dicitur, quod etiam fu-
res atrociores, qui etiam cum fractura ostii, vel
hortorum sunt fures, non sunt ad mortem con-
demnandi, imo sunt relegandi, vel in opus pub-
licum dandi, vel fustibus castigandi, secundum
conditionem personarum. ut ibi, ergo multominus
debet imponi poena mortis simplici furi qui non
sit atrox, nec cum fractura ostii, vel alterius rei
furtum commisit: etiam dixi §. quoniam fur-
tum est enorme, vel atrox. & §. etiam dicitur:
ubi ponitur de furibus improbiis. Vnde
ex his concludo, quod furi, qui commisit tria fur-
ta, non debet de iure imponi aliquo modo poe-
na mortis, sed debet fustigari, vel relegari, vel
hodie banniri, ut hic probatur, & in d. l. j. §. si. ff.
de effrac. & expli. non autem aliquod mem-
brum abscindi & probatur hic, & in corpore,
vnde sumitur ista autem. Et istud teneo, quod
de iure sit verum, licet ex forma statutorum Ita-
lie, vel de quadam consuetudine generali ser-
uatur contrarium, ut supra dixi. Nec obstat pre-
dictis d. l. capitalium. §. famulos. ff. de poenis. quia
ille §. loquitur de latronibus, qui in itineribus
insulantur hominibus, & per vim depradantur,
& homines interimunt, ut colligitur ex verbo,
interempto. ubi posito, in d. §. famulos. non
autem loquitur in furibus, qui clam furantur,
ut loquuntur omnia iura, quae §. dixi, & si que-
stio nostra. Nec etiam obstat d. l. capitalium. §.
graffatores. quia qui etiam loquimur de latro-
nibus ergo. Nec etiam ubi §. solent. in d. l. capi-
talium. quia ibi non loquitur de fure, sed de a-
liis, scilicet seditionis. Item ibi etiam non debet
puniri ad mortem, licet dicat, quod gravius de-
beat puniri ex eo, quod frequenter idem com-
mittit. Nec etiam quod per tria furtum indu-
catur consuetudo fugandi, & quod minus delin-
quat, si pluries commisit furtum, quam si semel

tantum vel tria in fi. C. de episcopi: audiē ubi
ibi not per glo. & Doc. per no. in l. si dicitur mo.
per glo. ff. de poenis. quia responderetur, Fateor,
quod magis delinquit, & quod magis debet puni-
ri, ut in iuribus §. alleg. & not. glo. in l. fin. C. de
comme. lib. x. i. non tamen ibi dicitur, quod de-
beat ista poena transire usque ad mortem inclu-
siue: imo probatur contrarium in iuribus pre-
alleg. Nec etiam ob. glo. hic in verbo, castigat i-
tur, quae videtur dicere contra. & soler allegari
contra ea quae §. dixi. nam si recte intelligitur,
non dicit contra. dicit enim, nisi sit publicus la-
tro, qui scilicet consuevit furari, quod si furcis su-

96 spendatur. ¶ Illud enim relatiuum, Qui, de-
bet referri ad suam antecedens. hoc est, ad latro-
nem publicum, qui consuevit furari. & sic vult
dicere, quod non sufficeret latronem esse, id est,
violentem aggressorem, & spoliatorem, atque ho-
micidam. de quo loquitur §. famulos. nisi id sic

97 pius fecisset, id est, consueuisset furari. ¶ Nam
& rapere, furari est: ut instituitur. vi. ho. rap. in prin.
& §. j. ut funca signi deberet, vel ad bestias dam-
nari. ut vult ille §. famulos. & sic illa verba gl.
scilicet ille qui consuevit furari, non debet re-
ferri ad furem, sed ad latronem, de quo dixerat.
& ita vult in effectu Iacob. Bar. hic. & pro hoc
etiam facit: quia glossa intelligitur secundum text.
quem alleg. ut dixi supra circa princip. huius x.
questionis. sed ille §. famulos. quem glo. alleg.
loquitur de latrone. ergo de illo glo. intelligit,
ut dixi supra in ix. q. in vers. latro vero publi-
cus. ubi vide, & hoc bene not. pro intellectu gl.
hic, in verbo, castigatur. Nec etiam obstat. quod
dicit glo. in d. §. famulos. in verbo, furca. ibi, aut
est famulos, sed non nisi clam furripuit. & tunc
forte, quod hic dicitur, obinet. quia illa glossa
non firmat pedes, sed loquitur sub dubio forte.
vnde non est firma sententia glossatoris. quod
bene no. quia non ita reperitur tacta, & plene di-
scussa, & declarata, & facient tibi honorem.

98 ¶ Sed posito, quod de iure, vel ex consuetudi-
ne, vel ex forma statuti ille, qui est publicus, &
famulos fur, & sic saepius commisit furta, possit,
& debuit mori, & sic furca suspendi: & unus co-
misit hic unum leue vel paruū furtum, sed ali-
bi commisit plura furta, an illa furta alibi com-
missa aggravant delictum furci parui hic com-
missi, ad hoc ut possit hic tanquam fur publi-
cus, & famulos suspendi? Et videtur quod non:
quia paria sunt commissa non esse, & cognosci
non possemus si non potest cognosci, ergo non
potest constare iudici, ut iudici ad hoc. ff. de se-
ritis. l. ij. in fi. & sic si non potest iudex procedere
cognoscendo, ergo nec aggravando. Tu di-
cas, quod sic. nam furta alibi commissa, qualifi-
cant furtum factum hic: ut acius puniatur, &
sic ut suspendatur, ut l. iij. in fi. C. de episc. aud.
& l. seruis. infra ad l. l. de lib. vi. & l. j. ff. de tur. pa-
tron. ita dicit. Dr. & Bar. singulariter in l. si cui.
§. si cum sacris. §. de accu. & idem tenet
hic d. l. in prin. ij. col. vers. sed dubitatur nun-
quid, qui dicit, quod licet de furis alibi com-
missis hic principaliter non potest inquiri, ta-
men

Barthol. Capol.

men quia ratione aliorum remanet infamia, cognosci in consequentiam, seu in concomitantiam potest argui. l. quoties. C. de iudiciis. & dicitur quod ista est vera opinio. quam tenuit etiam laico de Bel. in autent. ut nulli iudicium. §. si quis vero comprehensorum. & ita etiam tenet hic Pau. de Ca. & communiter Doct. Et idem etiam tenet Ange. de Aret. in situ. de actio. §. ex maleficiis in 4. col. & in suo tractatu maleficiorum. in gloss. in verbo. & ei vestem celestem abstulit. in vj. colum. in fin. versicu. quero nunquid furtum, de quo non posset cognosci. Et idem dicunt Doct. praefati, quando esset tale furtum, de quo non posset cognosci per praescriptionem temporis. sicut non posset, si esset commissum extra territorium, quia utroque casu aggravatur furtum hic commissum, per praedicta. In o plus dico, quod non tantum furra alibi commissi, qualificant furtum factum hic, sed etiam computantur in numero furterum hic. unde si statuto cauetur, quod quis non possit suspendi nisi pro tribus furtis, & aliquis commisit hic unum furtum in domo magnum, & alibi commisit duo furta, & tunc verum est dicere, ipsum commisisse tria furta, & sic poterit suspendi vigore dicti statuti, licet principaliter propter illa duo furta alibi commissi, non potuisset hic suspendi, nec etiam aliter puniri. ita vult d. Barthol. de Sal. singulariter in l. seruus. C. ad l. Iul. de vi publica. quem sequitur Ange. de Aret. in suo tractatu malefic. in gl. in verbo. & vestem celestem abstulit. in vi. co. in fin. & instit. de act. §. ex maleficiis. & in 4. co. & hoc etiam sentit Bar. & Ang. in d. l. si cui. §. si. in fin. Sed aduerte, quia Gadi. qui fuit magnus practicus in suo tractatu malefic. in tit. de poena furum. vers. item pone aliam questionem de factis. & Odofredus & Guido de Suza. in suo tractatu maleficiorum. in titu. quae poena furibus imponatur. licet arguant, ut supra pro illa parte, tamen dicunt, quod de iure contrarium est verius, scilicet quod hic possit ipuniri pro vno tantum furto, & de aliis furtis debet remitti fur ad iudicem loci, in quo est commissum furtum, secundum Vber. de Bobio. dicunt tamen, quod iudices feroces sequuntur primam opin. & puniunt fures & latrones etiam pro furtis alibi commissis. & istud teneas, quando hic aliquod furtum commisit, & non aliud, ut dicit, quia tales iudices bene faciunt, & ista est hodie communis opin. Doct. modern. Sed pone aliam questionem quotidianam iuxta praedicta. Quis commisit tria furta, vel hic, vel alibi, non curo, & pro primo & secundo furto fuit positus, an pro tertio a furto hic ultimo loco commissio debeat mori, & sic suspendi. posito quod ex forma statuti, vel ex consuetudine generali, pro tribus furtis quis debeat suspendi. Et videtur quod non. quia iam de duobus punitus est. nec pro uno solo furto potest suspendi. & si suspenderetur pro pluribus, bis puniretur pro primo & secundo furto. quod esse non debet, ut ff. de accus. l. senatus. & ff. de nauis. caup. stabu. l. licet. Sed videtur, quod debeat suspendi: quia cum seueravit

in crimine magis deliquit, & maior poena imponitur. C. ad l. Iulian. de vi. pub. l. seruus. in fin. & supra de episcopali audientia. l. 3. in fi. & ff. de poenis l. capitalium. §. solent. & dicit Lombarda quod pro tertio furto moriatur. non autem pro primo, & secundo. Et sic sentit Vbert. de Bobio, quod debeat mori & ita dicit Gaudinus in suo tractatu de maleficiis, in titu. de poena furum, vers. sed pone poenam impositam. Et idem tenet ad litteram Odofredus. & Guid. de Suza. in suo tractatu maleficiorum, in titulo, de poena furibus imponenda. in prin. Et idem tenet hic do. Pau. de Cast. & istud etiam ego teneo pro vero, maxime per tex. in l. capitalium §. solent ibi tractari clementius. conjuncto ibi, nunquam capite pleuendi. nam ibi loquitur, quando pro prima & secunda vice fuit punitus & tamen dicit ibi, quod etiam pro tertia punitur acriter, & bene, quia ex coadunatione aggravatur delictum ad quod, & c. c. de hereticis. l. vi. Et idem ego dixi supra, quando quis commisit duo vel tria furta, in principio. Item ad de praedictis, quod si pro tertio furto quis possit suspendi, quod hoc non habet locum, quando dicuntur esse facta plura furta eodem loco, & tempore, quia talia furta non possunt numerari vel plura. Nam mens statuti intendit grauius punire propter consuetudinem delinquendi: in qua consuetudine requiritur temporis intervallum ad hoc facit. l. eum qui. §. idem scribit. & ibi gl. in vers. sed non in eorum. & ibi etiam Bar. ff. de fur. ita dicit hic Bald. in 2. col. ver. ulterius quod ad quod adde quae dixi supra, quando dicitur unum furtum, vel plura, quae omnia singulariter nota, & tene menti quia sunt pulchra & quotidiana. Secundo casu principali, quando fures sunt improbiore, ut sunt expilatores hereditatis, & furantes cum fractura ostij, vel capae, vel ferax, vel alterius rei, vel similes, qui etiam atrociores fures appellantur. ut esse casus in l. j. §. expilatores. cum. §. seq. & l. ij. ff. de effrac. & expila. quae poena puniuntur. Dic, aut loquimur de expilatoribus hereditatis, aut de furantibus cum fractura, qui effractores dicuntur, ut l. i. §. item effracto. de effrac. & expil. aut loquimur de saeculariis & detrauariis. Si loquimur de expilatoribus hereditatis, dic, quod licet isti non sint propriae fures, ut l. 2. §. de crimine expil. heredi. & nota. gloss. in dicto. §. expilatores. in verbo, atrociores. tamen fures etiam dicuntur, ut probatur in dicta. l. i. §. expilatores. & in l. si cum except. §. qui vim intulit. ff. quod metus causa. & dixi supra, circa principium huius decimae questionis. & isti poena extraordinaria, id est, arbitraria puniuntur, ut esse text. in l. i. & l. diuis. ff. de crimine expil. heredi. & habetur in dicto. §. expilatores. ubi etiam sic dicitur. Expilatores fures, qui sunt atrociores, hoc enim est expilatores, in opus publicum, vel perpetuum, vel temporarium dari solent. honestiores autem ordine ad tempus patria moueri, vel fines patriae iuberi excedere: quibus nulla specialis poena rescriptis principalibus imposita est. idcirco

§. ubi

a Pro tertio fur. Adde & unde consilium quod inter consilia Ba. cccxlviii. in v. uol. qui videtur limitare hoc procedere, quando tertium est furtum post illa duo, scilicet si primo, quia tunc non potest puniri.

causa cognita, liberū erit arbitrium ei qui cognoscit: sic in effectu erit in arbitrio iudicis, vel prætoris cognoscens punitur secundum conditionem personarum, & quomodo regulari debet hoc arbitrium, & usque ad quam pœnam possit iudex vigore huius arbitrii accedere, vide quæ plenissime dixi in l. si fugitiui. in v. q. 3. eodem. Si loquimur de furibus cum fractura, qui dicuntur effractores, ut dixi: & dicas, quod isti sunt propriè illi qui furantur cum fractura, vel perforatura ostii, vel hortorum, vel serinii, vel capie vel parietis: ut probatur in d. l. j. §. itē effractores ff. de effractionibus & expilatio. ibi, effractus pariete. coniuncta gloss. quæ dicit alias perforator, alias effractus. & quod furti per eos commissum dicitur atrox, ut est text. in l. si. eod. tit. Et etiam dicitur enorme, secundum dominum Pau. de Calt. hic. ut dixi §. quando furtum est enorme, vel atrox. & videtur quantum ad pœnam, quidem sic iudicatum de hoc furto, sicut de magno, de quo §. dixi: quia Bald. hic in j. col. vers. ij. not. maxime ibi, ego puto. ponit furtū multum enorme, pro magno, & sic promi-
 101 seue videtur illis vocabulis. Item pro hoc gl. in l. ad ea in ult. char. ff. de reg. iuris. §. quæ appellat magnum furtum delictū atrox, & sic videtur, quod sicut pro magno quis debet suspendi, ut §. dixi, secundum Bal. licet hic non tenuerim §. ita etiam pro furto atroci & enormi. Sed contrarium in hoc est verius, tenendo quod furtū enorme sit, quando cum fractura ostii, vel alterius rei, ut supra dixi, nam licet quis furetur frangendo, vel perforando prius ostium vel parietem, vel serinium, vel etiam feram: nihilominus propter hoc non debet mori, ut probatur in parte d. l. j. §. expilatores. & §. si. cum l. seq. ff. de effrac. & expil. Item hoc probatur, quia magnum furtum dicitur atrox: ut est gl. in l. ad ea. ff. de reg. iuris. & supra dixi. Vnde sicut pro magno quis non debet mori de iure, ut supra dixi: ita nec pro isto, quod dicitur atrox, ut est text. in d. l. j. §. expilatores. ibi, atrociores. & in l. hñ. in prin. ibi, atrociores enim sunt. eod. tit. Sed debet distinguī: Aut tale furtum est commissū de die, & sic sunt fures diurni, & puniri debent: habetur in d. l. j. §. item effractores. subaudi, puniuntur ut expilatores. de quibus dixerat in §. præcedenti. postea sequitur in litera, sed enim dicit Marcus effractionem equitem Romanum, qui effractione pariete pecuniam abstulit, quinque nio abstinere iussit provincia Aphrica, unde erat, & ab urbe, & ab Italia. Oportebit autem æquē & in effractores, & in ceteros supra scriptos causa cognita statui, prout admissum iuggerit, dummodo ne quis in plebeio operis publici pœnam, vel in honestiore, relegationis excedat. Item dicitur in l. hñ. eod. tit. Diurni verò effractores, & post furtum castigationem in opus perpetuum, vel temporarium sunt dandi: unde in effectu tales non possunt ad mortem condemnari, sed debent pro admissi & personarum qualitate puniri, extra mortem tamen. Aut tale furtum est commissum de nocte, quia sunt

fures nocturni cum fractura ostii, vel alterius rei. & isti debent iustibus cædi, & in metallum damnari, ut est casus in l. si in prin. ff. de effractionibus & expil. ubi in hæc verba per Paulum iuriconsultum scribitur, In effractores variè animaduertitur: atrociores enim sunt nocturni effractores, & ideo hi iustibus cæsi, in metallum damnari solent, quod bene nota: quia multi crederent quod de iure fures diurni vel nocturni cum fractura ostii, vel serinii, vel alterius rei deberent ad mortem condemnari: quod minime verum est, ut ex prædictis manifeste patere potest. Si vero loquimur de seculariis, & detra-
 102 ctariis, siue degerariis: & dic breuiter, quod isti possunt puniri arbitrio iudicis, prout puniuntur expilatores hereditatis: ut est casus in d. l. j. §. expilatores. in vers. simili modo & seculari ff. de effractione & expilato. Et vult etiam textus circa hoc in l. seculari. in principio. ff. de extraordinariis criminibus per Vlpianum ita scribitur: §. Saccularii qui veritas in sacculo artes exercentes, partem subducunt, partem subtrahunt. Item qui digerariis appellantur, hoc est, hi qui in aliena cœnacula se dirigunt furandi animo, plus, quam fures puniendi sunt, idcirco quoque, aut ad tempus in opus dantur publicū, aut fustibus castigantur, & dimittuntur, aut ad tempus relegantur. Et qui dicuntur saccularii, exponitur ibi per gl. j. quæ inter alias expositiones in si. ponit istā, videlicet quod saccularii sunt qui in saccis portat merces de super bonas, inferius malas in eode sacco. quod bene nota contra huiusmodi delicta committentes: quia puniri debent plus quam fures: qui tamen a iuriconsultis improbiore, ab imperatore improbi tantum appellantur, ut dixi supra, circa principium huius decimæ quæstionis. Et isti qua pœna puniantur? Dic distinguendo, aut loquimur de raptoribus, & dic, quod pro rapina prætor fecit edictum suum, quod habet tria capita. Primum duo capita ponuntur in l. iij. in principio. ff. vi bonorum raptorum. vbi sic dicitur, Prætor ait, si cuiusdolo malo hominibus teneris dāni, quod factū esse dicetur, siue cuius bona rapta esse dicetur, in eū qui id fecisse dicet eisdē vi bonorum raptorum. §. annum in quadruplum, post annū in simplū iudicium dabo. Item si seruus fuisse dicet, in dñm iudiciū noxale dabo. Tertiū caput ponit in l. iij. quæ incipit, Prætor ait eo. tit. vbi dicit, Prætor ait, cuiusdolo malo in turba damnū quod factū esse dicet, in eū in anno quo primū de ea re experitū si pœas fuerit in duplū, post annū in simplū, iudiciū dabo. Et ita tria cap. declarata ut hæc
 per

Barthol. Capol.

lurifconsultos, in toto illo titulo. ff. vi bonorum
raptorum. & habetur etiam in c. j. & instit. ec-
dem titulo & per Azonem in summa. eodem ti-
tulo. & sufficiant istae remissiones: quia non in-
tendo tractare materiam vi bonorum causa bre-
uicatis. Sunt enim aliae violentiae quae puniun-
tur, de quibus vide per glossam ordinariam, &
magistram in l. extat. ff. quod metus causa. &
ibi per Docto. Si vero loquimur de his, qui in
strata publica, vel in sylvis furantur, qui grassa-
tores dicuntur, ut l. capitalium. §. grassatores:
103 ff. de pœnis. qui tunc dicantur grassatores,
vide textum cum glossa in dicto §. grassatores.
& vide tex. xxij. quatuor. j. militare. in ver. grassa-
torum. & ibi Archidia. qui ponit de hoc verbo,
grassatorum. & de incipiendo hic ponere materiam,
qua poena latrones puniuntur. Quod autem
illi qui furantur sine interfectione alicuius, &
illi proprie grassatores vocantur, sed proximi
latronibus habentur: ut dicit text. in dicto §.
grassatores. & ideo eos latrones simplices ap-
pellavi, ut dixi supra, in ix. quaestio. in ver. latro
simplex. Aut furantur cum interemptione ho-
minis, & tunc proprie dicuntur latrones: ut est
casus in dicta l. capitalium. §. famulos. ff. de pœ-
nis. in versicul. interemptorum. & in ver. homici-
dia. Primo casus, quando aliqui furantur in syl-
vis, vel in strata publica, vel in itineribus, vel in
domibus, aut in mari per vim aggrediendo, aut
cum armis, aut sine armis: ut dicit hic tex. & in
fra in corpore, unde sumitur ista autentica. &
in §. pen. quod pœnis legalibus subiiciuntur.
104 ¶ Quae autem sint istae poena legales, dicit
glossa in dicto §. penult. quod suspendatur, per
dictum §. famulos. & idem videtur dicere glo.
in dicto §. famulos in ver. furta. ibi, sed hodie.
vbi glossa dicit, sed hodie hoc casu pœnis legali-
bus, quod exponunt verba huius l. Ego in hoc
stringerem, Aut isti semel tantum furati sunt,
aut pluries. Si semel tantum, tunc debent in
metallum damnari, vel in insulis relegari. Si
pluries, tunc debent capite puniri, vel furca sus-
pendi. Istud probatur aperte in dicta l. capita-
lium §. grassatores ff. de pœnis. vbi ita scribitur,
grassatores, qui praedae causa id faciunt, proxi-
mi latronibus habentur: & si cum ferro aggre-
di, & spoliare instituerint, capite puniuntur,
utique si saepius, & tunc in itineribus hoc admi-
terunt, ceteri in metallum damnantur, & in in-
sulas relegantur. & hoc expresse re. et glossa in
dicto §. famulos in verbo, grassati sunt, in sec-
da & ultima expositione, dum dicit, vel grassa-
ti, id est, ubi saepe frequenter obsederint itinera pu-
blica: nam si semel, veniam meretur a furca, ut
dicto §. grassatores. & in l. iij. in fine. C. de epis-
audien. & idem tenet alia glossa in dicto §. famo-
sos, in verbo, furca, in versicul. aut palam & in ver-
105 sic. potest d. ci. ¶ Vbi dicit, quod si semel tan-
tum quis sit grassator, tenetur l. lusia de vi pu-
blica & non debet furca suspendi, per dictum
§. grassatores. & idem tenet glossa in xxij. q. iij.
si quis fortitudine. & ista opinio verior est, &
hoc modo debet intelligi iste tex. hic in si. dum

dicuntur pœnis legalibus subiiciuntur. & textus
in corpore, unde sumitur ista autentica. vbi eodē
modo dicitur, nam intelligitur de pœnis lega-
libus, scilicet secundum dictum §. grassatores.
& secundum leges, titulus ad l. lusia de vi publi-
ca. & etiam secundum §. famulos. quando scilicet
furtum factum fu. it cum interemptione
hominis, ut infra dicitur: quod est singulare p-
latronibus, & piratis, qui semel tantum aggre-
diendo aliquem, vel aliquos, spoliaverunt. p-
hoc non debeant furca suspendi, vel aliter no-
riut dixi supra in ix. quaestio. in titulo. sed debet
relegari, & fustibus caedi, vel loco damnationis
106 in metallum. ¶ Quae hodie non est in usu: ut
dicit glossa in §. relegari. in verbo, in metallum. in
fine. institui. quibus modis ius patris potestatis
soluitur. Manum abscindendam, a quibussum
esse putarem, & deinde bāniendos esse propter
admissi criminis atrocitatem. Nec obstat glo.
in dicto §. pen. in autentica, ut nulli iudi. quae vide-
tur exponere pœnis legalibus, scilicet quod sus-
pendantur, quia debet intelligi secundum legem
quam allegat, ut dixi supra in d. q. nam al-
legat §. famulos. ergo debet intelligi, quando
concurrit furtum, secundum §. famulos. scilicet
cum interemptione. Eodem modo non obstat
glo. in d. §. famulos. in verbo, furca. in versicul. sed
hodie, quia intelligitur illa gl. secundum illam
legem. nam dicit, pœnis legalibus, quod expo-
nit, poena huius l. non dicit huius §. & sic quod
illa verba quae hic in si. dicunt, pœnis legalibus
subiiciuntur, intelligantur secundum dictam l.
capitalium. scilicet in §. grassatores. & in §. fa-
mosos. secundum distinctionem quam supra fe-
ci. Propterea glo. ibi non firmat illam opinionem,
ex quo ponit postea aliam, & isti qui hoc modo
saepius furantur, dicuntur etiam publici & fa-
mosi latrones, ut d. §. famulos. & hoc modo in-
telligo glo. hic, in verbo, calligabitur. ut dixi 3.
in ix. quaestio. licet proprie latrones sint illi, qui
cum interemptione furantur, ut supra dixi. &
infra statim dicitur. Et praedicta procedunt nō
solū si furati sunt, sed et si cum ferro aggre-
di & spoliare instituerint, & ad aliquē alicui perue-
rint, ante tñ per se actionem ut est not. tex. in d. §.
grassatores. ibi, & si cum ferro aggre-
di, & spoliare instituerint qui tamen debet intelligi, dū
modo ad aliquem actum pervernerint. iux. not.
in l. qui cum telo. C. ad legem Corneliam. de
sicar. secus si ad nullum actum pervernerint, qd
bene nota contra illos, qui stant in sylvis, vel iti-
neribus, vel in mari, & praedae causa aliquē ag-
grediuntur, ut spoliarent, licet ipsum non spolia-
verint, quia evasit de eorum manibus, quod ni-
hilominus ipsi debent puniri, ac si eum spolia-
verint, licet Bart. in d. §. famulos ad fin. aliter sen-
ferit, dum dicit & intelligit hoc de his qui per-
fecerunt delictum, aliis secus. 3. ea. l. §. grassato-
res. quod singulariter no. Secundo casus, quan-
do aliqui furantur in itineribus, vel in strata
publica, vel in sylvis, vel in domibus, vel in mari
per vim cum armis, vel sine, cū interemptione
hominis. Et distingues, aut haec fecerunt semel
tantum,

tantum, & tunc dicuntur simplices latrones, ut dixi supra in ix. q. & non debent furca suspendi, propter furtum vel spoliationem, ut est casus in d. §. 2. ff. de latro. & glo. in d. §. famulos, in verbo, grassati. relata ad i. ex. & est glossa. xxi. q. iij. si quis fortitudinem. Si tamen interuenit homicidium, prout præsupponitur, tunc pro homicidio deberet mori, etiam pro spoliatione sola. & ita intelligo dictum §. famulos, & glossa. in l. ij. in verbo, defensionem. ff. de bonis eorum qui sibi mori confecti. que dicit, quod latrones furca suspenduntur, aut hoc fecerant pluries, & tunc dicuntur publici & famosi latrones, & isti debent furca suspendi. Et de hoc non est dubium, quia ut est tex. cum glo. in dicta l. capitalium. §. famulos ff. de pœnis. ubi sic eleganter dicit, famulos latrones in his locis, ubi grassati sunt, furca figendis compluribus placuit, ut & conspectu deterreantur alii ab eisdem facinoribus, & solatio sit cognatis & amicis in reimpertorum eodem loco pœna re idenda, in quo latrones homicidia fecissent. Nonnulli etiam ad beatias hos damnauerunt, maiores nostri in omni supplicio seuerius seruos quam liberos, famulos quam integros famulos homines punierunt & ita etiam potest intelligi glo. hic in verbo, casti gabitur, dum allegat §. famulos. & dicit quod publicus latro, qui scilicet consuevit furari, qui debet furcis suspendi, scilicet quando furtum factum est cum interruptione hominis, ut dicitur in d. §. famulos. & eodem modo debet intelligi gl. xxiij. q. iij. si quis fortitudinem. in prin. que dicit, intelligas istud c. de famosis latronibus, qui licet furca suspenduntur, ut dicto §. famulos. ¶ Et adde, quod isti famosi latrones, dicuntur etiam insignes latrones, ut est textus, quem ita intelligit ibi Bar. secundum Oldra. in l. constitutiones. ff. de appellat. & quis dicatur

proprie latro, uide Bald. in addi. Specu. in tit. de furtis. Item, quis dicatur publicus latro, uide Oldra. in consil. clviij. Item quis dicatur famosus latro, uel fur, uide rex. & Bart. in l. capitalium. §. famulos. ff. de pœnis. & Angel. in l. j. §. aduersus. ff. de sepul. uiola & Alberic. de Rosa. in l. facile legi pœnam. §. fin. ff. ad l. l. l. pecul. & uide 108 Bar. in l. ij. ff. de furtis. Quibus adde, quod si ex forma statuti latro famosus intelligitur, qui fecerit tria furti, habet locum, siue quis fecerit ea simul, siue successiue, secundum Bald. in l. quid ergo. §. quo ait. ff. de his qui no. in fa. dum tamen sint distincta per illum text. sufficit ergo, siue sint distincta re tantum, siue re & tempore. Sed Doctores tenent contrarium communiter, scilicet quod requiratur distinctio temporis: quando punitur propter consuetudinem furandi, ut ff. de furtis l. eum qui. Sadein respondit. arg. l. iij. C. de episcopo audien. que consuetudo non inducitur in instanti tempore. ita dicit Bal. in d. §. quod ait. ad quod uide, quod dixi supra, quando dicatur unum furtum. Quæ omnia singulariter nota & tene menti, quia sunt utilia & quotidiana, & plenius quam alibi discussa, & sufficiente tibi pro una repetitione & uno tractatu de pœna furum, & latronum. De qua materia uide hic per Docto. & habetur in locis præallegatis, & maxime in d. l. capitalium. §. præceptores. & §. famulos. ff. de pœnis. & per glossa. magistrum in c. j. §. iniuria in verbo, furtum & in verbo, legitime. & ibi per Docto. in tit. de pa. iur. fir. & per gl. in d. §. si quis fortitudinem. xxiij. q. iij. & per Gand. in suo tract. de malef. in ti. de pœna furum & latronum. & per Ange. de Aret. in suo tract. malef. in glo. in verbo, & ueste celestinæ abstulit. & in §. ex maleficiis. inst. de actio.

FINIS.

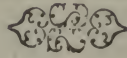
CC

TRACTATUS D.

IOAN. THIERRII

I. V. DOCTOR.

TOTAM MATERIAM FUGAE LACONICAE COMPLECTENS.



SUMMARIVM.

- 1 Fuga serui eius praescriptionem impedit, sicut animalis fuga.
- 2 Fuga facit semiplenam probationem, tamen non totam, si aliter statuto disponeretur, licet quem in mala fide constituat.
- 3 Fuga est triplex, scilicet voluntaria, causaria, & ignominiosa.
- 4 Fuga an proprie dicatur, quando quis latitat, ut fugiat, sed non comprehenditur.
- 5 Fugiens in domum propriam, an possit in ea capi, & per officialem pro debito civili extrahi.
- 6 Fugiens ad ecclesiam, an sit tutus.
- 7 Debito civili si quis ducatur per ecclesiam, non gaudebit ecclesiae immunitate.
- 8 Titius homicida si non potuit fugere ad ecclesiam, sed inuenit quendam sacerdotem deferentem corpus Christi, aufugit ad ipsum, & eum accepit, an ecclesiae immunitate gaudere debeat.
- 9 Fures ecclesiae an istud privilegium habeant.
- 10 Fugiens de uno territorio in aliud, an per potestatis familiam, vel praepositi capi possit.
- 11 Fuga post accusationem an suspicionem faciat.
- 12 Fugiens cum gladio de domo, in qua homo mortuus reperitur, an occidisse praesumatur.
- 13 Debitor fugitiuus, an creditoris propria auctoritate capi possit.
- 14 Fuga sola an faciat suspensionem.
- 15 Fugitiuus qui ad aliam patriam vadit, an per loci iudicem citari poterit, in quo deliquit, sine illius iudicis requisitione, cum hic criminis ratione fovit sortisur.

QVONIAM superius tractatum est de seruis fugitiuis, ut totus titulus limpidus exantletur, ibidem fugae materiam inferere ausus sum. Et primum est notandum, quod fuga serui impedit eius praescriptionem, sicut fuga animalis. l. j. & ibi Bal. C. de ser. fug. Fuga enim reddit quem suspectum. Limpuberibus praeterea, & ibi Bar. ff. de susce. tur. & si existat leue indicium ad torturam. Bal. in l. non hoc. C. unde cognita. Spec. in ti. de proba. §. si. ver. si. vltim. no. ubi 1 dicit, quod fuga facit semiplenam pro-

bationem, tamen non totam, si aliter statuto disponeretur, licet constituat quae in mala fide. l. mala fide. & ibi Bal. C. de lon. temp. praesc. quae per lib. op. 1 Unde est aduertendum, quod fuga est triplex, scilicet voluntaria, causaria, & ignominiosa. Bal. in l. j. C. de adul. adu. Ideo quaeritur, quod fuga an proprie dicatur, quando quis latitat, ut fugiat, sed non comprehenditur. vide Bal. in l. j. iij. col. C. de adul. adu. & in l. j. C. de seruis fug. ubi dicit, quod fugiens dicitur latitare. Alex. de Imo. in l. pen. de culto. reo. Et fugiens de carcere, quem inuenit apertum, non facit indicium contra se. Bald. in l. succurritur. C. ex quib. cau. ma. Petr. de Sun. in l. in bonafidei. C. de iureiuran. tamen si reuertitur, non dicitur fugere, nec tenetur poena statuti de fugiente de carcere. Bald. in l. j. vij. colum. C. de seruis fugit. & in l. j. C. de adul. adu. 1 Sed fugiens in domum propriam, an possit in ea capi, & extrahi per officialem pro debito civili? Bal. & Alex. in l. plerique. de in ius voc. contra Bal. in l. j. C. de su. trin. q. tñ loquitur, quando fuit captus extra domum, sed euasit, & in domum aufugit, quia potest de domo incontinenter extrahi. ita Alex. in l. qd. ait. de adul. 1 Itē quaeritur, an fugiens ad ecclesias sit tutus, per hoc vide tex. in ti. de his q. ad eccle. cofug. Bar. in l. cofi. incipiente, statuto ciui. Tuderti. Old. in cof. iij. q. d. est notandum ē, quod si quis pro debito ducat per ecclesiam, non gaudebit immunitate ecclesiae. ita Arc. xvij. q. 4. c. antiquus. ex quo oritur alia q. 1 Titius homicida non potuit fugere ad ecclesiam, sed inuenit quendam sacerdotem deferentem corpus Christi, aufugit ad ipsum, & eum accepit, an gaudere debeat immunitate eccle. & primo videtur quod sic, per rex. in l. una. C. de his q. ad eccle. cofug. Nā quod aliquis in eccle. tuetur, est introductus in fauorē dei, ergo multo fortius si fugiat ad ipsum. ar. l. capic. §. ad statuas. ff. de poen. & de edi. edic. l. q. sit fugitiuus. §. statut. & §. idē Iulian. nā recte Arist. pp. vñquodq; tale, & ipsū magis. 1 Sed quod de furibus eccle. an habeant istud privilegium? & dicendum quod sic. in l. pñ. §. quod si in fin. C. de his q. ad eccl. cofu. tex. i. c. sicut de immu. eccle. qd. potest intelligi sicut Jac. de Belui. de furibus necessarius, secus autē in aliis, arg. de relig. & sum. fu. §. si. & ff. de contrah. emp. l. qd. de sacra. §. j. C. de religio. l. si sepulchrum. & ibi Bal. Unde quando

quando quis in ecclesia delinquit, tunc iudex secularis non potest eum extrahere de ecclesia vel episcopus loci, & eum tradet iudici seculari, & sit laicus. C. ad l. Jul. de adul. aut. si quis ei.

10 † Propterea queritur, an fugiens de uno territorio in aliud, per familiam potestatis, vel præpositi, possit capi, & est dicendum quod non, ita Bal. in addit. ad Spec. de compe. iud. aditi. vers. sed pone quod malefactor. Bald. & Floria. de san. Pe. in l. sicuri. §. Aristo. ff. si ser. uend. Salyce. in l. 2. C. de exhiben. re. Ange. de Aret. in tracta tu malef. ver. quod fama facit, qd est contra dictum Bar. in l. quod sit. §. quod ait. & ibi Ale. de adul. Bal. in l. quicquid. C. de seruis fugitiuis.

11 † Sed queritur, an fuga post accusationem, suspicionem faciat. Bal. in l. j. ff. de re. eod. tenet quod non, quod est modo limitandum secundum Socyn. nisi quis coram iudice fuisset minatus de accusando, licet adhuc non accusauerit, quia tunc videtur, quod fuga secuta faciat suspensionem, propter quod ex hoc resultat in multis casibus idem effectus, qui resultarent ex libello accusatorio, ut est textus singularis in l. miles §. focer. de adulteris.

Secundo, nisi alias frustra suspicio laboraret contra fugientem post accusationem. tunc. n. maximam inducit suspensionem. argumentum eius quod dicitur in l. finali. quibus mod. tuto. & ibi Doctor.

Tertio, nisi post accusationem accusatus, au fugiat de carceribus, quia tunc contra eum ꝑ ceditur tanquam contra confessum de crimine text. in l. eos. in ff. de costud. reo. & ibi gloss. nota que ad hoc sæpe allegatur. Quando ergo accusatus est caprus, & au fugit, non habet locum dictum Bartoli, cum statim possit condemnari tanquam confessus. quod intelligendum est, si au fugerit de carcere clauso, secus si de aperto, sicut de aula palatii, ubi iudex eum stare præcepit: quo casu, si incarceratus fugiat, ostio dimisso aperto, per negligentiam custodum, tunc au fugiens non habetur pro confessio. ita tenet singulariter Bald. in l. succurritur. ff. ex quib. causis ma. & fuit dictum originale Guil. de Cu. quod solennizat Ludo. de Roma. in l. admonendi. ff. de iureiuran.

Quarto limitatur, nisi carcer fuisset fractus per tertiam personam, nõ data opera incarcerationum quia tunc est eadem ratio, quæ est in ostio dimisso aperto. ita tenet Lanfran. de Oriano. in l. fugitiui. C. de seruis fugitiuis. gloss. in §. si vero quidam. in auten. de exhib. reis.

12 † Finaliter queritur, an fugiens cum gladio de domo, in qua reperitur homo mortuus, præsumitur occidisse Doct. & Bald. in l. fi. C. de proba. & in l. neque naturales. co. ri. dicunt, quod sic. ita Angel. in tract. malef. vers. quod fama. Angel. & Alexan. post Bartol. in l. 2. ff. de furt. quod vidi in praxi.

13 † Sed queritur, an fugitiuus debitor possit capi autoritate creditoris. Spec. in ti. de renun. ver. ite est beneficium. tenet qd sic. qd est verum & sic intellige, ut iudici præsentetur, non ut oc

cidatur. ita in titu. de accusa. §. j. ver. hoc tñ.

14 † Ad hæc queritur, an fuga faciat solam suspensionem. Barto. in l. admonendi. de iureiuran. & ibi gloss. tenet, quod faciat semplenam probationem quod est limitandum secundum Socyn. nisi quis timore familie rectoris au fugiat, & postea citatus a iudice compareat. tunc enim purgatur omnis suspicio. text. in l. quis sit fugitiuus. §. j. ff. de edil. edic.

Item fallit, nisi aliqua causa excuset fugientem, puta tenere partialitatem in ciuitate, vel quid aliud. l. quis sit fugitiuus. §. apud Labeo.

Item limitandum est dictum Bar. secundum Socyn. quod fuga indicium facit, ut dicitur in d. l. admonendi. & clarius in l. Corne. ff. ad senatu. Sylle. videlicet, quando au fugit ante accusationem de se factam, secus si post: quia tunc licuit sibi sanguinem redimere. in l. j. in fi. de bo. eo. ubi Bar. tenet per illum text. quod est intelligendum, quando delictum erat capitale. ex quo aut. debebat occidi, aut membris mutilari secus si esset imponenda pecuniaria. Tamen est notandum, quod in casu speciali fugi, plene probat. l. consiliarios & ibi Docto. C. de allesto.

15 † Finaliter queritur, fugitiuus qui vadit ad aliam patriam, an poterit citari per iudicem loci, in quo deliquit sine iudicis requisitione illius loci. cum hic forum fortiatur ratione criminis. ut C. ubi de cri. agi. oport. aut. qua in provincia. Aliqui dicunt, quod sic. & allegatur ꝑ hoc text. in l. omnis. §. si verò apparitor. C. de episc. & cle. & in l. fi. ff. de offi. præfec. vrb. nec obstat l. fi. ff. de iurisdic. omi. iud. Tamen contrariu seruatur de facto. unde aut commisit in illa iuriisdictione extranea, aut non. Si in illa commisit, tunc debet iudex, qui eum captum detinet, primo ipsum punire, si crimen ibi commissum sit tale, quod non impediat executionem alterius iurisdictionis: ut puta si crimen sit tale, quod mortem non exigat, & aliud primo commissum mortem exigeret: quia tunc primo de minori pœna, de inde de maiori esset tractandum ff. de accusa. l. si cui. §. fi. & sic in loco captionis potest manum, vel aurem amittere: & deinde est remittendus ad aliam iurisdictionem, in qua maius, vel æquale crimen commisit, & sic executio una aliam impedire non debet: ita Bar. in d. l. si cui. §. fi. supra allegato.

CONSILIUM D. SIGNOROLI DE Homedeis & Raphaelis Fulgosii Doctorū.

IN Christi nomine amē. Supposito statuto ciuitatis Mediolani, ibi, ut stetur sacramento eius, cui defertur in omnibus per omnia, tam super forma sacramenti, quam quibuslibet aliis de pēdentibus, vel facientibus ad negotium, de quo queritur. Pro cuius euidentia sciendum est, qd ne-

CC 2 gocia

Barthol. Capol.

goria dicuntur connexa, quando sunt negotia ibidem debitum tangencia: quorum unum tendit ad obligationem, alterum ad eiusdem debiti liberationem: ut si dico te debere mihi 10. & tu respondes te debere, sed tibi esse factum pactum de non petendo, ut no. per Bar. in l. Aurelius. §. cum qui. ff. de lib. leg. Item plura dicuntur negotia connexa, quando plura sunt negotia, quorum unum procedit ab altero: hinc est, quod crimen adulterij, & lenocinij dicuntur connexa, quia unum procedit ab altero ut no. Bar. in l. is qui reus. ff. de publi. iudi. & in l. 2. §. si public. ff. de adul. Item plura dicuntur negotia connexa, quando plura sunt negotia, quorum unum uenit ad qualificationem alterius. not. Bar. in d. §. cum qui. facit l. Fulcinius. §. quid si latitare. ff. ex quibus cau. in pos. eat. & quod no. in l. diuus. ff. de re iudi. Item plura dicuntur negotia, quando plura sunt negotia, quorum unum inest alteri contrahentium uoluntate: ut si promitto tibi cum hoc pacto incōtineuti appolito, ut pro me uadas Romam: ut no. Bar. in d. §. cum qui facit. l. iurifgentium §. quinimmo. ff. de pact. & l. lecta. uer. dicebant. ff. si cer. pe. Item negotia dicuntur connexa, quando sunt plura negotia ad unum effectum tendentia. ut l. illud. in fi. ff. ad l. Aquil. & quod no. glo. in l. cum filius. §. j. ff. de uerbo. oblig. faciūt no. in l. nonnunquam plura. C. de priua. delict. ista dicuntur connexa, imo censentur unum factum. Item negotia dicuntur dependentia inuicem, quando unum negotium habet aliquam accessorietatem alteri negotio. Item negotia dicuntur unum tangens aliud, quando unum negotium in aliquo de supradictis modis tangit aliud, uel ratione accessorietatis, uel ratione qualificationis, uel aliis modis, de quibus supra dixi. negotia uero diuersa & separata dicuntur, quando sunt facta diuersis temporibus ex diuersis causis, & ad diuersos effectus, & unum non tendit ad qualificationem alterius, nec ad alterius peremptionem. Item unū nullam habet dependentiam seu accessorietatem ab alio.

Item unum non inest alteri. ista dicuntur diuersa & separata, nullo modo unū alterum tangencia: ut no. Bart. in d. §. cum qui faciunt. no. in l. si qui sem. C. de exc. & in l. etiam. ff. de mino. His præmissis pro euidencia condescendumus ad q. ego peto a te afferens me tibi tradidisse 10. petas pannorum ad tingendum eas: ideo peto eas mihi restitui. defero tibi iuramentum. Tu iuras me tibi tradidisse, sed me fecisse pactum de non petendo, uel liberaffe per accipilationem, in omnibus: & per omnia seruandum est iuramentum: cum dicatur iuramentum super negotio principali, & super conarxo. & tangente negotium de quo agitur. Eodem modo, si iurasti me tibi tradidisse, ut supra, sed me tibi debere centum ex tinctura pannorum tuorum: quia cum secundum debitum procedat a traditione prima, & causa primæ traditionis, ista dicuntur negotia connexa: & ideo seruandum esset iuramentum in omnibus, & per omnia: cum dicatur esse iuramentum super negotio principali, & connexo, & dependente ab eo & ipsum negotium tangente. Sed si tu iures me tradidisse tibi, ut supra, sed me debere cc. ex alia causa mutui, uel ex tinctura aliorum pannorum, cum ista negotia sint separata & diuersa ex diuersis causis contracta, ad diuersos effectus, & unum nullo modo tangit aliud, aliquo de supradictis modis, in eo quod tu iurasti me tibi tradidisse 10. petas, &c. seruandum est iuramentum, ut tu tenearis ad restitutionem, cū factū super negotio, de quo agitur in eo quod tu iuras me tibi debere cc. ex causa mutui, uel ex tinctura aliorum pannorum, non est seruandum iuramentum, cum illud iuramentum non sit factum super negotio de quo agitur, nec cōnexo, nec dependente, nec in aliquo modo tangente negotium de quo agitur. Et ita ego dico & consulo Signorolus de Homedeis iuris utriusque doctor, & in testimonium &c. ut supra dico & consulo ego Raphael de Fulgo. &c.

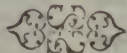
F I N I S.

TRACTATUS CAUTEL.

BARTHOLEMAEI CAEPOLLAE

VERONENSIS I. V. DOCTOR.

OMNIBVS IVRECONSULTIS,
ET PRAECIPVE PRACTICIS
LONGE QVAM NECESSARIVS.



cautela a quibus modis euadere
quis possit poenam mortis pro
pter commissum crimen.

PRIMA.

- 1 Crimine laesae maiestatis omnis cautela liberandi
aliquem a morte propter delictum commissum
periculosa est.

NOTA singulariter, quod si filius com-
misit aliquod delictum siue crimen, puta
laesae maiestatis: & pater b ipsum offerat siue
exhibeat iudici, filius non debet mori: nec est
ita puniendus, sicut si fuisset accusatus, & du-
ctus per alium, ut est text. not. in l. milites a-
grum. §. desertorem. ff. de re militari. secun-
dum Salycet. in l. propter insidias. C. qui accus.
non pos. & per illum textum Ray. de Forliuio,
ostendit alias esse consultum de facto in ciuita-
te Forliuii. & ita respondit. Ratio ibi erat ta-
lis: filius interfecerat vnum, ex quo veniebat
decapitandus, & pater propria autoritate ce-
pit filium, & duxit ipsum ad iudicem, vtrum
sit decapitandus. Et concludit quod non, per
illum text. Adde tu similem text. in l. quicun-
que uno. §. qui filium. eod. tit. de re mili. Et
in ciuitate Fruxinii Paul. de Castr. ita consu-
luit, cum quidam mercator ueniret de Alema-
nia, interrogauit eum de quibusdam dubiis,
inter quos erat istud: Quidam filius comitis
Palatini commisit crimen laesae maiestatis: pa-
ter propria autoritate praesentauit Imperato-
ri. dubitatur nunquid esset decapitandus. &
consuluit dominus Paul. de Castr. quod non &
monebatur autoritate Rayn. & Salyc. & quan-
do ille mercator reduit, dixit quod imperator
viso consilio voluit ipsemet videre text. quo
viso eum liberauit a poena mortis relegando
eum per decennium. ita dicit Paul. de Castr. in
dict. l. propter insidias. C. qui accus. non poss.

quod singulariter tene menti. Quid si pater
vidit filium commisisse delictum capitale, &
sperat iudicem velle sequi illa iura, quod ipse-
met pater offerat eum iudici vel superiori?
† tamen ista cautela est periculosa in crimine
laesae maiestatis: licet Imperator praedictus ob-
seruauerit, est tamen utilis, si occurreret ei ca-
sus sicut fuit in Paul. & Rayn. quod nota bene,
& tene menti.

Cautela liberandi aliquem a mor-
te iuste damnatum, & qualiter
executio sententiae alicuius ad
mortem condemnati differri
possit.

II.

- 1 Executio alicuius, qui ad mortem ducitur propter
maximam & perfectam peritiam alicuius artis.
vel respectu roboris differri potest.
- 2 Executio alicuius qui ducitur ad mortem, differri
potest si de grauiori crimine accusetur, ex quo
grauior poena imponenda venit.
- 3 Executio alicuius ad mortem damnati differri po-
test, si iudici protestatum fuerit, quod ipse reus
alicuius apothecae, vel mercantiae rationem red-
dere tenetur.
- 4 Executio ad mortem damnati differri potest si a sen-
tentia contra eum lata appellatur.
- 5 Executio capitalis differri potest, quandoque su-
perior mandet reum seueriori poena puniri.
- 6 Prelati vere miseri, in multis casibus literis Papae
obedire non debent.
- 7 Interficiens aliquem, decapitari non potest si se
furiosum vel amentem fingat, nisi de furoris fi-
dione constiterit.
- 8 Maleficium committens si poenam euadere voluerit,
clericus efficiatur.
- 9 Executio capitalis contra mulierem praegnantem fia-
ri non debet.

CC 3 Mulier

a Cautela.
Cautela congrua
quae dicatur, vi-
de Pau. de Caf.
cōf. 136. in fin.

Et cautela su-
perflua non no-
cet. l. testamen-
tum. C. de test.
ubi Bald. in iij.
not. l. si pupilli.
§. item si procu-
ratori. per Bar.
in j. col. in ver.
& sic not. ff. de
nego. gest.
b Pater.

Adde Specu. de
tutor. §. si. ver.
item excipitur.
Et pater est me-
lior amicus, q̄
habeat filius.

Bald. in cap. per
tuas. de probat.
Et pater pōt
defendere filium
in causa crimi-
nali, ut pater,
non ut procura-
tor. Bald. in l. si
cuiusdam. de ac-
cusat.

- 10 *Mulier malefica pręgnans si pepererit, & non reperiatur qui puerum nutrire voluerit, an executio aliquis contra ipsam fieri debeat.*
- 11 *Decuriones ciuitatis ad mortem condemnari non possunt, nisi prius preces, vel pretor principi vel superiori rescribat.*
- 12 *Statutum si dixerit quod homicida decapitetur, & aliquis per culpam sine dolo aliquem interficiat, missus puniri debet.*
- 13 *Statutum si dixerit, quod occidens occidatur, non habet locum nisi quis dolo & ex proposito occiderit.*
- 14 *Statutum, si dixerit, quod si quis condemnatur ad pęnam pecuniariam, & non soluerit intra mensem, decapitetur, locum non habet, ubi delictum non dolo commiserit.*
- 15 *Statuto si pęna manus vel membri imponatur, quo casu iudex dispensare possit.*
- 16 *Sententia condemnatoria contra inquisitum vel accusatum si differri debeat, testes de falso accusari debent.*
- 17 *Iudex si sub conditione condemnauerit, puta si nō apparuerit, testes falsum dixisse, sententia condemnatoria impediri potest.*

Q VANDO aliquis ducitur ad iusticiam vel patibulum, procuretur, ut ducatur per viam vnde transitum faciat aliquis cardinalis. nam si obuiam fiat aliquis cardinalis dicto ducto ad mortem, ipse reus condemnatus liberabitur. habent enim cardinales de consuetudine vel privilegio, ut possint ad mortem condemnatos, eis obuiando liberare. ita vult not. Bald. in l. adrios. C. de appella. quem sequitur Pau. de Castri. ibi, qui dicit, quod istud fit ponendo capellum suum super caput eius, qui ducitur ad mortem, & dicit, quod ita de facto seruatur: & ideo tu posses esse cautus, quando aliquis est condemnatus ad mortem, ut procures, ut quidam cardinalis sibi obuiam fiat, & super caput eius capellum eius imponat: quia hic a morte liberatur. Sed dominus iustitiz si hoc vult eui tare, debet esse cautus, ne duci faciat condemnatum per loca in quibus obuiari possit aliquis cardinalis. † Propter maximam & perfectam peritiā vnius artis, vel respectu roboris, differri potest executio alicuius qui ducitur ad mortem. l. ad bestias. ff. de pęnis. vnde formo tibi istam quęstionem, sententia est lata contra quendam vel contra aliquem, qui esset alicuius fortitudinis vel roboris, & esset multum vtilis ciuitati. iudex vult mandare sententiam executioni: scis etiam quod ab executione sententiz non possit appellari, nec debet executio differri. ff. de appellatio. l. ab executione. & l. ab exceptio. ne. C. quorum appe. non reci. isto casu propter eius artem vel fortitudinem egregiam poterit populus suspendere executionem. Nam vnus de populo potest ire ad iudicem, & dicere, Iste est sapiētissimus & egregius in arte sua, de quo tota ciuitas indiget, non interficias ipsum: tunc iudex debet suspendere executionem, donec

principem vel superiorem consulat. est text. in dicta l. ad bestias. & ita tenuit Ludouic. de Resa. in suis singularibus, cccclxj. quod incipit, Tu Senensis. & pro hoc vide quod not. Nicol. de Neapol. in l. hoc accusare. §. penult. ff. de accusat. quod verum intellige, cum talis condemnatus esset aliqua persona in magna dignitate: vt est casus nota. in l. penult. ff. ad l. Cornel. de fidei. quę omnia vera intelligo, nisi forte tumultus aliter se dari non posset, nisi condemnatus interficiatur: quia tunc non obstat. quod sit in dignitate, vel magni artificii, vel maxime fortitudinis: tamen poterit inconsulto principe interfici. & hoc per tex. in dicta l. penult. ff. de fidei. in fin. Item intelligo prędicta vera, nisi condemnatus esset latro manifestus, vel seductor pręruptus: quia tunc poterit fieri executio mortis, & postea ad principem consuli, per l. si filio exheredato. §. ij. & l. vero. in versicul. hi autem omnes. §. finali de iniusto testamento. † Pro condemnatis cautela est, ut eorum executio differatur, videlicet quod accusentur de grauiori crimine siue delicto, ex quo venit grauior pęna & imponenda, ut est casus in l. j. §. final. ff. nil no. appel. pende. & hoc tenuit Baldus, per illum textum, in l. ij. §. final. ff. de custod. reorum. & Ludouic. in notabilibus, in cccclxj. in singulari, quod incipit, suscipe vnam cautelam. † Si vis differre mortem alicuius ad mortem condemnati, cautela est, quod tu dicas quod ipse tenetur tibi reddere rationem alicuius apothecę, vel mercanz, vel alterius debiti: quia hoc ca. u. debet differri executio, donec reddiderit rationes. casus est ad literam in l. j. C. de bon. pręscrip. & ibi hoc nota. Angel. qui dicit, quod illa lex decidit, quod volens differre executionem condemnati ad mortem, vt eius gratiam consequatur a superiore, debet habere iustam cautelam, videlicet protestari prędicti vel pontifici, vt non exequatur, eo quia condemnatus est sibi obligatus ad reddendam rationem, nisi primo reddiderit: & petat sibi super hoc terminum assignari: dicit tamen, quod hoc de consuetudine non seruant iudices: licet de iure ita sit. & pro hoc facit text. in l. seruo legato. §. penult. ff. de lega. j. & ita etiam tenuit dominus Ludouic. in l. Pomponius scribit. ff. famil. hercisund. & credo quod ibi non esset obseruatum contrarium: quia hoc non fuisse petitum, quod etiam de iure hodie debet obseruari: quia regulariter non tollitur per defuetudinem, sed per contrarium vsu: vt habetur per Cyn. & Doctores. in l. final. C. de iure do. & per gloss. & Doctores. in proemio institu. §. j. & hoc etiam vide per dominum meum in l. si cogniti. C. de negoti. gesto. † Potes adhibere aliam cautelam b, vt executio differatur: videlicet quod a sententia contra reum lata appelletur: quod de iure regulariter fieri potest: vt not. in l. & in maioribus. C. de appell. & in l. non tantum. ff. eodem titul. & ca. de appellationibus. extrā eodem titulo. nam si condemnatus

a Graui pę.
Grauis vel grauior pęna, quę dicitur in statutis vel legib. gl. in l. j. C. ne. §. li. ff. falso. in l. j. C. de enunc.
b Adhibere aliam cautelam. Cautela superflua facit pręsumi dolum. Bal. in l. testa. C. de testa. in iij. not. per l. si quis sub conditio. insti.

demnatus ducitur ad locum iustitie post appel-
lationem interpositam, tunc solummodo dici
non poterit quia officium eius non quiescit, quia
do appellatur ad diffinitivam, & eius manus sunt
immediate ligatæ, sed etiam poterit eximi de
manibus tanquam per quoscunque appellante s
sine pena, & licet ita singulariter dicit Ange-
l. in l. aditos. C. de appellat. & Imo. in c. si quan-
do. in vers. resistere. extra de officio. de leg. &
idem tenet Angel. de Arc. institu. de ad. §. pæ-
nale. n. in vers. adde quod eximens captum:
quod intelligit verum, nisi condemnatus esset
licet manifestus vel iudicatus præruptus: ut in
l. si quis filio exheredato. §. hi autem omnes.
ff. de iusto testamento, nam iste text. etiam lo-
quitur quando esset appellatus. facit quod no-
ta Innocen. & alij Doctores in c. j. de constitu. &
idem not. Bald. in l. aditos. C. de episcopo. audien-
tia. ¶ Notandum est alius casus, in quo potest
& debet licite executio capitalis differri: quã-
do scilicet princeps vel superior mandet quem
puniri seu iudicari pœna quã sit eius cõsuetudo.
nam tunc non debet fieri incontinenti execu-
tio, sed debet differri per 30. dies: ut est casus in
l. vendicari. C. de pœn. per quem text. dicit ibi
Angel. quod non est parendum rescripto prin-
cipis in ferendo sententiam, nec in executione
pœnarum, cum rescriptum durioris pœnã
contineat. Sit ergo cautus allestior, ut non fa-
ciat trucidari in curia decapitandum bule-
strinum domini vel civitatis regis: imo debet
resistere omni modo honesto, & duritiam hanc
differri per tempus prædictum 30. dierum: & si
postea exequatur, non peccat. & pro ista dila-
tione vide textum in c. si quando. de rescripti.
& vide gloss. in autentici. de mandat. principum.
§. denique. vers. nuntiandum. colum. 3. quæ
nota ¶ contra miseros prælatos, qui timent li-
teras Papæ, & non audent reclamare, quod fa-
cere non debent. & vide gloss. in verbo, Nos-
tis. ad finem de constitu. lib. vj. c. j. & glo. 2. in
c. 2. extra de fil. presby. ad quod nota Angel. in
autentici ut determin. sit numer. cler. colum. j.
& Florianus in l. 4. §. sed si quis iudici. ff. fin. re-
gund. ¶ Est & alia cautela, ne ille qui interfecit
hominem, vel aliud delictum commisit, decapi-
tetur vel moriatur, quod fingat se furiosum
& vel amentem: quia tunc non poterit puniri
criminaliter, etiam de delicto commissio ante fu-
rorem: ut not. Bald. & Jacob. de Alua. in c. j. an
ille qui interfecit fratrem domini sui. in usib. feudo
& propterea est quoddam dicitur stultitiam loco
præde fumere, quod inde procedit nisi adpareat
de fisione furoris. ut est text. in l. obsequare.
ff. de cura. furio. & in l. diuus. de offic. prelati. &
vide quæ dicam in sequenti. ¶ Si quis commi-
sit aliquando maleficium, & vult euadere ali-
quod iudicium seculare, cautela est, quoddam effi-
ciatur clericus, quia si aliquis licet pendente tẽ-
po e executionis reperitur clericus, iudex
secularis non poterit facere executionem, cum
sit in effectu res sacra. & ita dicebat Ioan. de
deo in suis cautellationibus. ut not. Ioan. Andr.

& Doc. in c. j. de obl. ad ratio cin sed Ioan. Andr.
ibi tenet contrarium: videlicet quod si quis lai-
cus deliquerit, & postea est effectus clericus,
poterit per iudicem laicum puniri: & ita fuit
obseruatum Bononie, in uno, qui veniebat de-
capitandus propter sua delicta, qui volebat se
facere fratrem, & mortem evitare, & nihilomi-
nus fuit decapitatus. ita dicit Zabar. in ca. per-
pendimus. ex ra de senti. excommu. de qua
quæstio. vide plene per Bartol. & Doctores, in l. i.
ff. de pœ. & in l. j. Can. servitu. ex fam. fu. & in
l. officialis. C. de episcopo & cleric. & per Ange-
l. in l. denuntiasse. §. queritur. in fin. ff. de adult.
& per Dyn. & Nicol. de Neapol. in l. idem Vl-
pianus. ff. de excus. tuto. & per Cyn. in auten.
causa quæ cum. C. de episcopo. & cleric. & per
Ioan. Andr. & Butri. & omnes Doctores. plene in
d. c. j. de oblig. ad ratio cin. & per gloss. in d. c.
pendimus in repetitione sua. ¶ Non debet
fieri executio pœnæ capitalis contra mulierem
prægnantem, nec etiam debet torqueri. text.
est in l. prægnantis. ff. de pœnis. & in l. imperator
Adrianus. ff. de statu homin. & nota gloss.
in l. negat lex regia. ff. de dam. infect. & idem
habet locum in ancilla, secundum glossam, &
Doctores. in l. imperator. quia est eadem ratio si
partus pereat. Idem si deberet pati agnatio-
nem seu amputationem membri, secundum
Bartol. in dicta l. imperator. Item si deberet
deportari vel confinari, si partus ex hoc detri-
mentum pateretur, secundum Guil. de Cu. &
Bartol. in dicta l. imperator in fin. ¶ Sed du-
bium est quid si pariat, & non reperitur qui
puerum velit nutrire. Dic quod si non repa-
tur propter defectum pecunie, quia non est
qui velit nutrire solvere, & nutrix non repa-
tur gratis: tunc debet nutrix solui de publico,
ne executio differatur. argu. l. j. C. qui. ex causi.
ser. per pri. libe. reci. & l. lex Cornelia. ff. ad Sy.
Et si non reperitur nutrix propter defectum, p-
sonæ, tunc debet servari mater ad nutriendum,
donec nutrix reperitur: quia eadem ratio est
in conservando eum qui erat in ventre. argum.
l. secundum hæc §. fin. autem. ff. ad Carbo. & ita
tenet Oldra. & dicit quoddam ita fuit obseruatum
Paduæ secundum Bartol. qui ita not. in d. l. præ-
gnantis. ¶ Decuriones civitatis non possunt
ad mortem condemnari, nisi prius præses vel
prætor rescribat principi, vel superiori, ut est
textus in l. diui fratres §. j. ff. de pœnis. ubi est
text. & ita dicit, Mar. Syll. in suis quæstionibus,
in quæsti. quæ incipit, decuriones. Sed tu adde
similem text. in l. 2 §. j. ff. de bo. eo. qui sibi mor-
consc. & in l. j. §. simili modo. quando appell.
rescind. & in l. si quis filio exheredato. §. eius.
C. de iusto testa. & in l. qui eodem. ff. ad l. Cor-
ne. de fidei. nisi aliter tu multis sedari non pos-
set in populo ut dicitur in d. l. qui eodem. & no-
ta gloss. in d. §. simili modo. & hodie decurio-
nes dicuntur consiliarii civitatis: ut est gloss.
in rubric. de decurio. lib. 10. & glo. in l. sed ex.
in ver. decurionum ff. de dolo. & not. per Bar-
tol. in l. j. ff. de allestio. & illud quod dictum est

CC 4 dit

a Furiosum.
Furiosus non te-
netur de delictis
vel homicidio com-
missio ante furo-
rem, ut ex eo pos-
sit criminaliter
puniri, nisi con-
staret de simu-
latione furoris
l. obsequare. de
cu. fu. l. diuus.
de off. præf. &
Barto. in l. con-
gruit. eod. ti. &
Bal. in l. furio-
sum. C. qui tes-
ta. poss. & est ve-
rum etiam si an-
te furorem fuit
condemnatu se-
cundum Bartol. in
lex factio. vj. co-
lū. vers. quinto
requiritur. de
vul. & pup. & p-
Alexan. in l. Ful-
cinius. §. ad eo.
sed eius bona
confiscantur se-
cundum Bald.
in d. l. furiosum
Furiosus si cul-
pa sua factus est,
& delinquit, non
excusatur. Car-
di. in clem. vj.
q. de homici-
b. Clericus.
Clericus factus
post delictum non
tamen condem-
natus, non puni-
tur per laicum,
sed per episco-
pū nisi in frau-
dem clericave-
rit, quæ præsu-
mitur, si post ac-
cusationem fa-
ctus est cleri-
cus. Old. consi.
4. & Car. in cle.
j. 9. q. da censu.

de decurionibus seu consiliariis, etiam procedit in principalioribus ciuitatis: vt est textus in l. diu fratres §. fin. vbi pulchra in hac verba scribit textus. si quis ex principalioribus alicuius ciuitatis latrocinium fecerit, aliudue facinus, & capitalem pœnam meruisse videatur, vinctos eos custodiet, & mihi scribes & adducies. quod quisque commiserit. & hanc cautelam nota. per quam poterit differre executionem alicuius damnati, qui sit consiliarius, siue de principalibus alicuius ciuitatis. ad qd̄ adde qd̄ dictū est supra. † Si statutum dicat, quod homicida decapitetur, & aliquis per culpam sine dolo interfecit homines: alios flores ignorantes consueuerunt dicere, quod non debemus distinguere sed simpliciter stare statuto, & a verbis statuti non recedere: quia non inspicitur animus, sed factum: vt l. prima. §. diuus. ff. ad legem Corneliam de fidei. Baldus vero tenet contrarium in l. data opera. qui accusare non possit. alias sequeretur quod de homicidio capitali quis deberet decapitari, quod est contra communem equitatem, & ita pluries consului, & a morte aliquos defendi: & tene menti. Nam quidam mortis tempore potius ex lasciuia, quam ex dolo proiecit quandam lapidem, & percussit quandam qui mortuus est: consului quod deberet minus & mitius puniri, scilicet pecunialiter, vel forte data gratia banno pro tempore. Ista sunt notabilia verba Paul. de Castro in l. j. C. vbi sena. vel clari. & adde tu quod idem tenet glossam, quando delictum est commissum per lasciuia, in l. & si iuuenior. in §. certum. ff. de his qui notant infam. & ibi Bald. hoc etiam tenet. Pone istud exemplum de illo qui currebat cum equo, & interfecit aliquem, quod non debeat ad mortem condemnari. & vide quod dicam in sequenti. † Si statutum imponat pœnam per sualem pro homicidio: puta quod occidens occidatur. Dic quod nisi occidat dolose, & ex proposito, non habet locum pœna illius statuti: sed debeat alia mitius puniri. & pro hoc allego qd̄ notat Bartol. in l. quicumque. C. de seruus fugiti vbi dicit, quod vbiunque de pœna capitali vel corporali loquimur, subintelligitur dolus. ff. de in litem iureudi. l. j. & in l. actionibus. & in l. de suspectis tutoribus. §. si suspectus. secus in pecuniariis pœnis: vt C. de noxa. actio. l. si seruus. & idem tenet Salyc. in l. penult. C. ad l. Corn. de sicariis. & idem tenet Pau. de Castro in l. j. C. vbi sena. vel clari. & dixi supra in proxima cautela, & vide ad hoc quod notat Baldus in l. non dubium in 6. colum. in princip. in versic. eo modo si statutum diceret. C. de legibus. & vide Salyc. in l. 2. C. de noxa. Angel. de Aret. institut. de iure natur. gentium & ciuili. §. ius autem ciuile. in 10. colum. vbi predicta inducentur ad multas questiones. & vide Paul. de Castro in l. j. in fin. ff. de legi. qui dicit quod idem, si diceretur in statuto, quod si quis condemnatur ad pœnam pecuniariam, quam si non soluerit intra mensem, decapitetur. si non occiderit dolose, non debet decapitari, licet soluerit. & signa hoc perpetuo

menti: quia ignorantes iudices maleficiorum seruant statuta ad litteram. prout iacent sine cōseruatiōe, siue non. nam potest euadere multos per auctoritatem Bald. qui hoc dicit in l. data opera. C. qui accusare non possit. quia assessores & iudices nisi viderint auctoritatem scriptam, nesciunt a verbis statuti recedere. & istud teneas, vt etiam dixi in precedenti cautela. licet dominus Antonius de Roset. in c. cognoscere. de constitut. ibi dicat contra casum ab alius in contrarium allegatum. sed non dicit verum, quia ille textus non probat. † Si per statutum pœna manus vel membri imponitur, & iudex debet punire puerum vel senem, potest dispensare: non tamen cogitur, nec poterit appellare. ita dicit Baldus in l. quicumque. C. de seruus fugiti. argument. l. qui posthumos. in ratio ne illius literæ. ff. ad Sylle. quod nota. vt scias euadere puerum vel senem ab amputatione membri. pro hoc vide textum in l. auxilium. §. in delictis. ibi, nisi quatenus interdum miseratione ad modicam pœnam iudicem perduxerit. & ibi glo. in verbo, miseratione. ff. de minor. & vide glossam ordin. in dicta leg. quid ergo. in §. pœna grauior. in versic. onorasset. in prim. ibi, sed in ipsa sententia potest minuire ratione forte sententis vel iuuentutis. ff. de his qui notant infam. & ibi hoc nota. per Bartol. & Doctor. † Ad hoc vt differatur sententia condemnatoria contra inquisitum vel accusatum, cautela est, quod accusantur testes, & producentur eos de falso: quia si testis conuincitur de falso, planum est, quod inquisitus vel accusatus, non commisit illud delictum: vt l. j. C. qui accusa. non possit. Sed vt refert Salyc. in l. si docueris. C. de falsis. plures Bononienses consuluerunt, quod etiam ex sola accusatione testium differri debet sententia condemnatoria: quia si esset lata per falsos testes, retractaretur: vt C. si ex falsi. instrument. l. 3. cautius tamen est, vt vtrunque accusare, scilicet testes, & producentem: & si verba statuti essent ita stricta, quod differri non posset sententia condemnatoria, consuluerunt dicti Doctores Bononienses, quod iudex condemner, sub conditione si non aparuerit testes falsi: dixit se argumē. eorum quæ nota. in l. cum iudex. C. de sentent. & interlo. omn. iudi. quæ omnia notat ad impediendam sententiam condemnatoriam, vel eius executionem, secundum Baldus in l. prima. C. de question. per glossam ibi limitat hoc verum esse, si accusaretur testes necessarii ad probationem: secus si sunt alij qui sunt ultra numerum illorum qui probauerunt, quod per accusationem illorum, non retardaretur processus, neque criminalis neque ciuilis, & notat dominus Angelum de Aretino, in suo tractatu maleficiorum, in glossa in versic. comparent dicti inquisiti in termino defensionis. in v. col. in versic. quid si dicat testis. de hoc vide textum cum glo. & ibi no. in l. j. in fin. ff. quemadmodum testis. & predicta procedunt, nisi appareat de calumnia accusantis, videlicet quod faceret animo differendi sententiam

tiam vel eius executionem, ut notat dictis iuribus.

Cautela relaxandi incarcerationem.

III.

Index ex ſeipſo debitore non exiſtente ſoluendo, ipſum debitorem luere in corpore facere non poſſeſt.

NOTA cautelam pulchram, & uile, ſi aliquis eſt in carcere condemnatus in magna quantitate, quam ſolueri non pot, ad hoc, qd ibi non moriatur, facias per iudicem tibi gratū inferri aliquā pœnā corporale a & ſi velis eidē cōſeruare ſanā, fac qd ei non imponatur aliqua pœna vituperola, ſed facias eū cū ſuā, uel aliter torqueri ſecrete in palatio, & ſecrete facias de hoc fieri publicū inſtrumentū, vtz qd tortura ſiue pœna ſunt ſibi illata in iſtū finē, qd luat in corpus, ex quo cōdēnationē pecuniariā ſolueri non poterit liberatus. iſtā cautelā & practicā ponit Ang. de Arc. iſt. de aſ. § pœnales. ver. op. pono. & gl. p. quo allegat l. ſed & ſi uni. § cōſeruis. ff. de iur. iur. & l. qritur § minor. & §. ſi ex noxa cau. ag. & Doct. in l. quinq. C. de ſer. fug. licet in contrariū ſit gl. xiiij. q. 6. §. 3. Et aduerte dū dixi, facies per iudicē, &c. quia iudex ex ſeipſo debitore non exiſtente ſoluendo, uidetur qd non poſſit caſtigare, ſed ita demū, ſi creditor hoc petat videtur probari l. ſi. ff. de in ius voc. ibi, ex qrela patroni. & ibi per Do. vñ hac cautela non ē ſufficiens, niſi fieret ad inſtātiā creditoris. In hoc tñ cogitabis. Itē aduerte, qd diſta caſtigatio, nō debet fieri à iudice ciuili, qui cōdēnauit eū in pecunia, ſed à iudice habēte cognitionē in criminalib. ut eſt tex. in d. l. ſi. ibi à præſto vrbis. ff. de in ius voc. ſecundū Ang. & Doct. ibi. Itē prædicta cautela ē vera, niſi appareat qd incarcerationis hoc pcuraret, uel quod in fraudem fieret, vt euitaret maiorem pœnam quia tunc nihil ſibi prodeſſet: ut dicit Angel. in l. ſi ſeruus plurium. §. ſi quis autem. ff. de legatis primo & hoc niſi caſtigatio fuſſet impoſita ad inſtātiā creditoris, quia tunc ceſſaret omnis ſuſpicio ſtriola ſeu fraudis: quæ omnia bene not. ut ſcias adiuuare amicum incarcerationem, qui non poteſt exire, quia non habet unde ſoluat, ne moriatur in carceribus.

Cautela impediendi teſtem, ne deponat in cauſa.

IIII.

- 1 Statuta terrarum pœnam talionis tollunt, ſicuti ſtatutum Paduz imponens accuſanti, qd nō probanti, pœnam trium librarum.
- 2 Malitia utens, contrahendo inimicitiam cum teſte meo, ipſum percutiendo, an perdere cauſā deat.
- 3 Probationes teſtium cum iuramento mihi ſubtrahens an cauſam perdat.

SI vis impedire, quod vnus teſtis non deponat contra te, facias accuſare ipſum de ali-

quo crimine b publico: quia tunc amplius teſtificari contra te non poteſt: ut l. teſtimonium. ff. de teſt. & ſi dicas, quod aliquis accuſat, & nō probat, punietur pœna talionis, ut l. ſi. C. de accuſat. ¶ Reſpondeo, quod ſtatuta terrarum tollunt iſtum timorem, maxime Paduz: quia non eſt niſi pœna trium librarum, quem accuſare, & non probare, ita no. dixit Ray. de For. in d. l. teſtimonium. uide contra hoc Bal. in aut. ſi dicatis. C. de teſtibus. Sed tu dic, contra iſtam malitiā eſt remediū, qd ſi poteſt conſtare per aliquos coniecturas, quod i teſtis fuit calūnioſe accuſatus, tunc bene poſſet deponere, & ualere eius dictum, ut probatur per tex. optimū in l. athiet. & §. amplius. ff. de excuſat. & per l. ſi qui ſta tutum. in prin. facit ad prædictā, quod not. per Bar. & Doct. in l. ſi poſt perfectum. C. de euic. & quod dixi in præcedenti, & quod dicam in ſeq. Si aliquis non habet niſi unum teſtem, contra te, ſecundum aliquos, poteſt adhibere, uel fieri facere hanc malitiam, uidelicet quod tu des ei unam alapam, cum ille teſtis producit contra te, poſtea oppones, quod eſt tuus inimicus. contra iſtam malitiam habes remediū nā inimicitia interueniens factio eius, contra quem producit teſtis, non repellit ipſum teſtē omnino, ſed hoc iudici committitur. ita uidisti tex. in c. veniens. de teſt. ita dicit Barto. in l. j. §. cū qu. ſi in ſi. ff. de quæſtio. facit ad hoc optimē. l. ij. in ſi. ff. ſi quis cauti. & in l. pen. in ſi. ff. de poſt. ad quod vide, quod dixi in præcedenti cautela. ¶ Imo plus videtur, quod ille qui uſus eſt diſta malitia contrahendo inimicitiam, cū teſte meo, ipſum percutiendo, debet perdere cauſā, quia ſubtrahit mihi iura mea, & probationes meas, ut not. Cy. in l. prouidendum. in fin. C. de teſt. & no. Ang. in l. ſatis apertiffime. C. de fal. & vide de hoc glo. in c. cum cauſam. in ver. cōpelles. extrā de teſt. & ibi per Anto. de Butr. in pen. col. in prin. vbi dicit, ¶ quod ſi quis mihi ſubtrahit probationes teſtium cum iuramento, uel ut hac de cauſa inimicitias habendo cauſā perdat. de hoc ultimo uide text. in c. intimauit. & in c. conſtitutus. ubi no. Doct. de teſt. & quod no. Bar. in l. falſam in ſi. C. ſi ex fal. inſtru. & in l. j. in fraudem. §. quoties. ff. de iure ſci. & in l. j. §. ad hoc conſtituto. ff. de calum.

Cautela euadendi grauiorem pœnam pro delicto.

v.

- 1 Procurauerit ſi quiſpiam ut accuſetur, non autem ut contra ipſum inquiratur, ad hoc ut puniatur mitius ſibi non prodeſt.
- 2 Vulneratus ab aliquo leſaliter, ſi ab alio occidatur, primus vulneratus de occiſo non tenetur.
- 3 Vulneratus aliquem primo, ſi ille vulneratus a ſecundo occidatur, de iure canonico, de occiſo tenetur.
- 4 Aduocatus inſtruenſ clientem, quāliter debeat poſitionibus reſpondere: quā pœna puniatur.

Quando

a Pœnā cor. Pœna corporalis p pecuniaria p p iudicē ipſum cā cognita. l. qd ergo pœnā. & ibi Bar. ff. de inſa.

b Crimine. Criminoſus an poteſt eſſe teſtis, uide in ca. teſtimoniū. & ibi Abb. de teſt. & an ſi pœnituit. gl. xxxij. q. v. præceptū. vj. q. j. illi. Crimina ſi per viā exceptionis op ponantur contra accuſatorē uel teſtem, uide in Spec. de cri. in uo. exce. opo.

Barthol. Capol.

QUANDO quis delinquit, quod in pluribus legibus diuersis pœnis potest puniri, cautela est, quod ipse habeat iudicem amicabilem, qui inquirat minori lege, vel quod accusetur coram illa curia, vel iudice, ubi imponitur mitior pœna pro suo delicto: nam tunc nulla alia poterit puniri, vt l. quod crimine. C. de accusa. & in l. fenatus. j. ff. de arbit. ita not. dixit Ange. in d. l. quod crimine. in glo. in verbo, plurima in lec. quam fecit Perulsi. & in d. l. fenatus & idem tenet Salyce. quem omnino uide in d. l. quod crimine. in ij. colum. Ex prædictis capit reus consilium, hæc tamen cautela non poterit patrocinari delinquenti, si ipse delinques procurasset se accusari, vel inquiri contra eum in curia, in qua mitior pœna veniret pro delicto imponenda, ad hoc, vt maiorem pœnam eui taret. nam tunc talis præuentio minoris pœna nihil operatur. † Idem, si quis procuret accusari, vt non inquiratur. ita dixit dominus Ange. in l. feruus plurium. in §. penu. & in l. si quis ante. de legat primo qui dicit, quod hæc vidit fieri sæpenumero. ad quod adde, quod dictum est in præcedenti proxima cautela. † Quidam trahunt mirabilem cautelam, seu modum euadendi primum delinquentem, qui aliquem mortaliter uel letaliter uulnerauerit, scilicet quod procuretur quod occidatur letaliter uulneratus ab alio, & sic excusabitur primus uulnerans etiam mortaliter. quod intellige, ut non teneatur de occiso: sed bene tenebitur de uulnerato. & ad hoc allegatur text. in l. Mela. §. Celsus. & l. huic scripturæ. §. fina. ff. ad l. Aquil. Sed dicit domi. Flor. in illo §. Celsus. quod iste est modus perniciosus, & perniciosi exempli. & dicit, quod tale consilium non est attendendum: quinimo nec locum habet, quando certum est, primum vulnus esse mortale, tunc enim quantumcunque mors sequitur, traheretur ad tempus uulneris, tanquam habens ad illud necessariam consequentiam. ff. de dam. infect. l. damni. §. Sabini. & uidetur hoc probari p. casum l. ita uulneratus. ff. ad l. Aquil. & ita etiam tenet domi. Flor. in dicta l. ita uulneratus. in princip. & idem glo. in d. §. Celsus. & domi. Florian. in d. l. ita uulneratus. † Plus dicit, q. in eo casu quo primus non tenetur de occiso, intelligitur de iure ciuili, sed de iure canonico fecus, quia primus semper tenetur ad hoc, ut pœnitentiā agat. per glo. in ca. significasti. ii. quæ incipit, eadem dist. de homic. Et aduerte, quia dixi p. l. ita uulneratus. quod cautela est, ut uulneras aliquem letaliter excusetur, quod faciat quod amicus eum occidat maturius, quia ipse excusabitur à pœna homicidii, quod dicit Bald. in d. l. ita uulneratus. per illum text. quod cautela non prodest, quando primum uulnus esset mortale, secus esset si esset dubium, an esset mortale, uel non. & subdit Bal. quod præ tali consilio debet aduocatus suspendi. † Facit ad hoc, quod dicit glo. de aduocato instruente clientulum, qualiter debeat positionibus respondere, in capitulo secundo, de confess. lib. 6. Et tu aduerte bene:

quia hæc distinctio non uidetur esse bona, quia uidetur esse contra text. in dicto. §. Celsus. ibi, mortifere uulnerauerat. & contra text. l. huic scripturæ. §. fina. ibi, uulnerans mortifere. & l. sed si uulneratum mortifere. Ex quibus text. uidetur plene apparere, quod licet primum uulnus esset mortale, si alius postea in totum examinaret, quod primus non tenetur de occiso, sed de uulnerato, licet uulnus fuisse mortale. & uidetur contra Bald. & Flor. sed tu distinguendo dicas. Aut primus uulnerauit mortifere, non tamen est certum, an ex illo uulnere moriatur, uel non. sed est dubium: quia apparet forte ratione uulneris, uel qualitatis instrumenti, uel alterius signi, quod de natura sua uulnus debebat esse mortale, & tamen hoc clarissimum non constabat, quia omnimodo debebat mori, quia quandoque uulneratus etiam mortifere in loco periculoso, propter bonam naturam uel etiam custodiam, uel propter optimos medicos, liberatur, ut est casus de hoc in l. j. §. fina. ff. ad sylle. ibi dum dicitur, erat mortifere uulneratus, & tamen superuixit, quia liberatus fuit. quem tene bene not. ad hoc. & isto modo loquitur d. §. fina. ut primo uulneratus non teneatur de occiso, sed de uulnere, si ab alio fuit postea in totum examinatus. & ita sentit glo. not. in d. §. fina. in l. huic scripturæ. Aut primus uulnerauit ita letifere, quod manifestissime constabat, uulneratum eum fuisse mortuum ex primo uulnere, ut quia primi uulneris tempore uix spirabat, ita erat percussus. ita etiam medici hoc affirmatiue probant, quod nullo modo ex dicto uulnere cum tota peritia Galeni potuissent euadere, & tunc isto casu loquitur dic. l. ita uulneratus. uidelicet quod primus uulnerans teneatur de occiso, quod not. & menti tene.

Cautela, quomodo minor euitat condemnationem in causa ciuili.

V I.

Minor lesus, quo casu restitutionem petere potest.

QUANDO aliquis litigat uel litigare uult cum minore, & petere ab ipso cautela est q. aduocatus minoris, uel eius tutor uel curator q. rat tractatū concordie uel transactionis, & curet quod actor uelit concordia, uel transactionē facere, & aliquid sibi remittere de eo in quo forte potuisset cōdēnari dictus minor. Exemplū, si minor potuisset cōdēnari in centum, uerisimiliter offerat ex parte minoris minus, de quo uerisimiliter actor sit cōtētus, & deducat actorē ad minorē summā, in quantum potest: & postea dicat aduocat⁹ minoris, nolo stare dictę concordie uel transactionis, quia nimium petis, si aliquid debes hēre, cōuenias pupillū, uel minorē. unde si minor habebit pro se in iām, bñ erit, si aut habebit

bebit eam cōtra se, tunc poterit pro nihilo pe-
ti restitutionem in integrum, vsque ad illam luti-
mam, in qua fuerat actor contentus per illam
transactionem. Nam in hoc fuit latus minor:
quia non stetit dicta transactione: cum intere-
rat sua, vt esset actor, ne condemnaretur in plus. An
de si in plus fuerit condemnatus, poterit pe-
re restitutionem in integrum, cum in dicta tra-
sactione habeatur pro transactione: vt est rex. nota-
bilis in l. si ex causa. §. nunc videndum. ff. de mi-
nor. & ibi hoc sentit Bart. & etiam Bal. clarius,
quod singulariter not. tu aduocate minoris. p-
pter hoc enim poteris semper releuare ipsum
minorem, in quo veniret condemnandus de iure.
Et sic etiam tu aduocate actoris contra mi-
nores sis bene cautus, vt nūquā permittas acto-
rem peruenire ad aliquam transactionē, nisi sis
certus qd minor vel eius tutor aut curator ve-
lit stare contentus de dicta transactione, alijs de
facili pars sua, scilicet actor, deciperetur dicta
cautela.

Cautela excusandi haeredē non conficientem, uel minus iuri- dice inuentarium conficien- tem.

V I I.

1 Præsumptio iuris, & de iure, non recipit probatio-
nem in contrarium, nisi per partis confessionem.

HAERES si non conficit inuentarium
a. hodie tenetur ad omnia legata, & etiam
ad omnia debita vltra vires hereditarias: vt. l.
fin. C. de iure delibe. & ibi plene de materia,
quia lex præsumit, quod hæres surripuit de bo-
nis hæreditatis: vt in auten. de hæred. & falsi. §.
incimus. Nam quæ præsumptio est iuris, & de iure,
quæ non recipit probationem in contrarium,
nisi per confessionem partis: vt in auten. sed
iam necesse. C. de don. ante nuptias. & per glo.
in corpore vn. le. sumitur. & per glo. in le. con-
trahentibus. §. i. C. de non nume. pecun. secun-
dum Bal. in l. filium quem habentem. C. fami-
hercis. & ideo si legatarii confiterentur, quod
bona non sufficiebant ad legatum, vel credito-
res confiterentur, quod bona non sufficiebant
ad soluenda debita, & quod hæres nihil lubera-
xit, sed solum se fundarent, quod inuentarium
non fuit confectum, deberent succumbere. Ca-
ueant ergo quomodo respondent vel confite-
antur legatarii, vel creditores: & etiam aduo-
catus, siue procurator sit cautus in extorquen-
do dictam confessionem: quia facit hoc modo
clientulum suum absolui. ita singulariter not.
Paulus de Castro in lege inratione. §. quod
vulgō digestis ad legem Falci. quod nota per-
petuo, vt scias ad iuuare amicum haeredem, qui
non confecit inuentarium: vel si confecit, de
iure non confecit, ut non teneatur vltra vires
hereditatis. & vide quod dicam in sequenti.

Cautela pro eo qui nō appel- la sententia lata contra ius liti- gatoris.

V I I I.

1 Lex licet fingat sententiam iustam, ex eo quod
in rem iudicatam transierit, si tamen partes
am iniustam, confiteantur, eorum confessioni
stat, & tollitur præsumptio iuris, & de iure.

Si sententia lata est iniusta, & in iusta, cau-
tela est qd victus procuret, qd vincēs cōfiteat
sententiā latā esse iniquā & iniustam. & hoc ca-
su vincens non poterit habere petitionem vel
actionem ex illa sententia. ita not. Innocē. in. c.
quia plerique. de immunit. ecclesi. & per Flori.
in l. cum putare in prin. vltimæ col. ff. famil.
hercis. Vbi dicit, qd si victor confiteatur senten-
tiam iniustam, vel sibi nihil deberi, nō habebit
petitionem. & idem tenet Bal. in l. si quis insti-
tuatur hæres. §. si sub conditio. ff. de here. inst.
& idē tenet Bal. in aut. ad hæc. in pen. co. in ver.
item dubitatur de eo, qui inique absolutus est.
C. de viuris In prædictis habetur, quod hoc ca-
su potest cogi vincens censura ecclesiastica per
episcopū, quod præstet liberationē, & quod im-
ponat vincenti perpetuum silentium. & dicunt
moderni in. d. c. quia plerique. qd licet condem-
natus de iure soluere teneatur, tamen sponte
soluere non tenetur, & sic retinendo non pec-
cat, quod bene est notandū pro cautela eorum,
qui iniuste fuerint condemnati, vt procurent
At aduersarius confiteatur sententiam pro se
fuisse iniuste latam, vt quosdam audiui dicere.
facit, quod dictum est in pcedenti. ad quod ean-
dem cautelam ponit An. de Bu. in. c. is qui fidē.
in. 3. co. de spo. & matri. vbi dicit, qd est singula-
re dictū Inno. in. d. c. quia plerique. Nam
licet lex fingat, seu præsumat sententiā iustā,
ex eo qd transiit in rem iudicatā, si tamē par-
tes confiteatur sententiā iniustā, statim cōfessio
ni, & tollitur præsumptio iuris & de iure, quia
in talibus possunt sibi partes præiudicare. Si autē
sumus in materia, in quā non possunt sibi par-
tes præiudicare, vt est causa matrimonialis, vt
in ca. super eo. de eo qui cognō. cōsan. vxo. sup.
nam tunc confessio non tollit præsumptionem
iuris, & de iure, quia materia obuiat: & ideo si
post copulā mulier confiteretur contrariū, nō
staretur cōfessionem. imō matrimoniū iudicaret
& subdit, qd ita ibi Doc. de quo mirabatur Pet.
de Peru. hoc non cogitans. & eandē cautelam
ponit Ludo. de Ro. in repetitione l. admonēdi.
in fi. ff. de in reiu. vbi dicit, qd quā semētia est
lata, & transiit in rem iudicatā, si pars in cuius
fauorē profertur, proficitur eam iniuste latam
esse, vel eam iniuste obtinuisse, qd tunc retracta
bitur, & nunquam meretur executionē. & alle-
gat singulariter dictū Innocē in. d. c. quia plerū-
que. qd tamē singulariter limitat, vt habeat lo-
cū inquantū esset lata in fauorē eius ita cōfite-
ris. Sed in quātū esset lata in pjudiciū suū, tunc
per

2 Inuentarium
Inuentarium cō-
tinens errorem
an valeat, vide
Ange. in. §. hæ-
ritipul. & Bald.
in aut. sed cum
testator. ul. col.
qd talis error p-
pria autoritate
nō potest corri-
gi: sed domini-
tatis creditoribus
& legatariis.

2 Senten. ini-
stetia iniqua
dicere non pō-
victor. pro quo
fit lata. l. si se-
uus §. de le. 1.
Ale in l. stipul.
ista. §. si quis
forte. in fin. de
verbo. ob. Sē-
tia etiā euiden-
ter iniqua sine
appellatiōe nō
reprobatur. Ba-
in l. j. C. sentē.
rescind. nō pos.
in fi.

per suam confessionē, ex qua detegeretur iniu-
sticia, nō retractaretur, sed deberet exeq. & hoc
dic ē casum in l. si seruus pluriū. §. i. ff. de le. j.

**Cautela qua quis faciat bancha-
rium, seu nummularium acce-
ptare literas cambiū, seu debi-
torem suum debitum confite-
ri.**

Bartho. Capol.

la est, quōd testibus quibusdam præsētibz p-
senteur per nuntium, & habeant copiam lite-
rarum: & tantum stent, quōd coram eis literæ
aperiantur. consulo tamen dicit ipse & bene, q̃
hac cautela non vtaris ad malum, & valebit ti-
bi mille aureos, si scias eam praticare.

**Cautela pro emente rem furti-
uam^b uel ui raptam, ut non per-
dat pretium.**

X.

¹ Rem furtiuam uel ui raptam si quispiam à latroni-
culis emerit, pretium à domino recuperare potest.

SI quis emit rē furtiuā, cogitur restituere
eam dño, & pretio non restituito à dño: vt l.
in ciuile. quæ est lex. ij. C. de fur. cum simi. Cau-
tela est, q̃ quis possit emere secure rem fur-
tiuam, ita q̃ non teneatur rem restituere, nisi si-
bi prius restituito pretio, qđ soluit qñ eā emit,
videlicet vt qñ emit rē furtiuam vel vi raptam
vel alienā, protestetur, q̃ eā nomine eius, cuius
est, & paratus ē ei restituere, restituito sibi pri-
prio & interesse à domino, secundum Hosti in
summa de pœni. & re mil. §. si. ver. quid si emit
rē depradatā. & iō qñ emis rem aliquā, de qua
dubitas, si est furtiuā vel ui raptā, vel alienā, fa-
cias prædictam ptestationē, & de ea facias fie-
ri publicum instrumentū, vel instrumentū emptio-
nis eā scribi facias in principio, qđ not. † Ad-
uerte tñ qñ quis emit rem furtiuā, vel vi raptā
à latronculis, vel ab hostibus: tunc pretium qđ
soluit, recuperare potest à domino, vt est casus
in l. mulier inops. ff. de capti. quæ omnia bene
not. pro limitatione d. l. in ciuilem. C. de fur. Et
tu sis securus, qñ emis aliquā rē mobiliē, & dubi-
tas an sit furtiuā vel ui raptā, quod no.

**Cautela pro obligato ad soluē-
dum quantitatē magnā, quod
parua quantitatem soluta libe-
retur.**

XI.

¹ Solutiones plures de aliquo debito singulatiim sa-
xi, quem efficaciam habeant.

SI quis hēt soluere magnā quantitatē pecu-
niæ, & eā nō hēt integraliter, & vult cōfice-
re instrumentū de tota integrali, & reali solue-
re partes sunt in cōcordia, cautela est si. v. g. de
bes mihi mille, & nō habes nisi centū, q̃ tu nu-
meres decies illa cētū creditori, & ille creditor
postea tibi restituat, & deinde illa iterū soluas
creditori tuo, & sic de singulis vsq; ad cētū de-
cies, vt pbat p tex. l. si quis tuos §. j. ff. de solu.
& ibi per Doc. & ita no. Pa. de Ca. in l. Meuius.
§. duorū ad si. ff. de le. 2. q. subdit, q̃ dubiū stat
in hoc q̃ si notarius nollet cōficere instrumen-
tum, ne de falso redargueretur: sed non pōt redar-
guis, si teneatur modus p̃dictus. Et pōt fieri ad
tollē-

a Tacite cons.
Tacite adū in
rer cōtrahētes
habeēt pro ex-
p̃lo. uide spe.
de loca. §. iam
dicēdum ante.
uer. si autem.
b Rē fur. Emēs
rē furtiuā à fu-
re dēt eā resti-
tuere dom. Et p-
rio sibi nō resti-
tuto. l. in ciuile
C. de fur. & ibi
Do. qđ uerū, si
si emerit à la-
trunculis uel ho-
stib. l. mulier in
ops. ff. de ca. itē
nisi fuerit pte
status se emere
nomine illius
eius inter est.
Adde casū. l. la-
trones. ff. de ca.

- ¹ Literas cambiū, si mercator recipiat, & ipsas lectas
sine contradictione in filza ponat, uidetur se ob-
ligasse, id illud quod literis continetur.
- ² Confessio aduersarij, de aliquo tibi debito, quomo-
do extorqueatur.

PONE quōd filius, uel seruus contrahit cū
aliquo, uel accipit pecuniā mutuo, & dicit
se hoc facere de mandato patris uel dñi, & ta-
men hoc non erat uerū, postea dictus filius uel
seruus scribit ad patrē uel dominum, qñ con-
traxit cum tali, & petit ab eo ut soluat dictam
pecuniā creditori, si pater uel dominus recipiat
dictas literas, & non contradicat, uidetur caci-
te a cōsentire, adeo qđ mādati, uel iussu tenebi-
tur, ut est tex. & casus in l. filiusfam. 2. ff. ad Ma-
ce. & ibi hoc notatur per Doct. & maxime per
Pau. de Ca. qui dicit ibi p. illum text. eo ipso,
† quōd mercator recipit literas, puta cambiū,
& eis lectis ponit eas inter alias, puta in filza, &
nō cōtradicit acceptasse dictas literas, uidetur
se obligasse ad illud quod in literis cōtinetur:
quod nota tu scholaris perpetuo, & tene mēti,
quādo habes literas cambiū, ut eas præsentes cā-
psori, & habeas tecū aliquos testes, qui possunt
deponere & probare, quōd nūmularius literas
acceptauit, & nō cōtradixit à principio. nam si
postea ipsum pœniteret, recusaret soluere illū
qđ in literis cōtinetur, hoc tamē limita uerū,
nisi in talibus literis cōtineretur calculus rō-
nis de datis & acceptis, ut fieri solet, & ultimo
loco poneretur restitui. nā hoc casu licet lite-
ras uisas eas retineat, nō tñ uidetur se obliga-
re, imō potius uidet eas retinere ut eas uideat
an ibi relata sint uera. & hoc p. text. in l. si ser-
uus. ff. de cōdi. & demō. & per d. l. si filius. † Di-
xit do. Mat. de Mat. in suis notabilib. Bono. in
28. notabili, posse notari mirabilem cautelam
extorquēdi cōfessionē aduersarij tui, uidelicet,
quōd tu mittas sibi literas, in quibus dicas, qđ
roges ipsum qđ tibi reddat cētū, ad quā tibi te-
net ex cā depositi, uel mutui uel simili. uel di-
cas, qđ tu emis ab eo domū suā, pro centū du-
catis, unde ipse simpliciter recipiendo literas,
nō protestādo aliud in oppositū uidetur fateri
debitū, & cōsentire uēditioni. per d. l. si filius. &
per cle. 2. de procu. & hanc doctrinā ponit Bar.
secundū eū in l. quo enim. §. j. ff. de ratā ha. &
l. qui tabernā. §. j. ff. de pig. & uidetur ēē tex. iū-
sta gl. in l. Publica in fi. ff. de positi. & ibi Barto.
Et tunc, vt scias hoc praticare, dicit ipse, caute

tollendum omnē dubium, quod tot adhibean-
tur, quot sunt solutiones, & q̄ vnus notarius
nesciat de alio, & maxime de hoc secundo pos-
set esse maior expensa propter instrumēta plu-
ra: quia secundū primum modum, vnum instru-
mētū sufficeret: sed secundus modus tutior est.

**Cautela ad euitandum infamiā
in actione famosa, uel in cri-
mine.**

XII.

- 1 *Infamis quispiam quandoque non efficitur ex so-
lo crimine, sed etiam secuta sententia.*

REGULARITER ille qui conuenitur
& condemnatur actione famosa, uel ex cri-
mine, ex quo sequitur infamia, efficitur infam-
is: ut in l. athleras. §. calumniator. cum §. seq.
ff. de his qui no. inf. Sed cautela est, quod non
efficitur infamis, videlicet quod ipse liget nō
per se, sed per procuratorem, quia tunc licet ip-
se condemnatur, & eius procurator procurato-
rio nomine, iuxta l. j. C. de sent. & interlo. o. i.
iud. tamen hoc casu nec dominus, nec procura-
tor efficitur infamis, ut probatur in l. furti. §.
qui alieno. per tex. & glo. ff. de his qui no. in-
fa. & ibi hoc not. Bar. & Do. & no. in d. l. infam-
en. Alia cautela est, q̄ reus soluat antequam
lis contestetur, ut no. Bartol. ibi, qui dicit, quod
sufficit soluere ante condemnationem. Alia cau-
tela est tutior, quod soluat sine mandato ip-
sius reus: no. Ang. de Aret. in l. non potest. ff.
de furtis. & l. victus. ut est casus in. ca. testimo-
nium. extra de testi. j. Aliquando quis non effi-
citur infamis ex solo crimine, sed demum secuta
sententia, ut est casus in dict. §. calumniator.
& ideo ubi ex solo crimine non infertur infam-
ia, nisi per condemnationem: sufficit quod il-
lud soluat ante litem contestatam, vel ante sententiā
& ita seruatur communiter in illis, qui habent
condemnari in agendo, quia si soluant ante cō-
demnationem, & antequam legatur sententia
in arengo, non efficiuntur infames. Sed si ex so-
lo crimine, quando de eo est confessus & con-
uictus, sequeretur infamia: ut in d. cap. testimo-
nium. non esset bona cautela, q̄ ipse reus solu-
ret ante litem contestatam vel ante sententiā:
quia per solutionem videtur reus confiteri cri-
men. l. ad solutionem. C. de re iudi. & l. quomā.
ff. de his qui no. inf. & ideo hoc casu est necessa-
ria cautela tertia: quod aliquis soluat pro eo si
ne suo mandato, quod no.

**Cautela quod ultra tertiam di-
lationem, possint testes produ-
ci.**

XIII.

- 1 *Dilationem si quispiam prorogauerit, non est noua
dilatio, sed eadem esse dicitur.*

SVMVS in capitulo. ultra tertiam. de test. in
quo Docto. ponunt, quod secunda dilatio nō
est danda sine causę cognitione. cautela q̄ huic
materię cōuenit, quādo quis in prima dilatiōe
nihil probauit, aut probauit, sed nō sufficienter,
nec fuit impeditus, & sic nō habet aliquā iustā
causam petendi secundā dilationē. & antequam
dilabatur prima dilatio, q̄ petat eius proroga-
tionē. 4. Nam eam prorogādo, nō fit noua dila-
tio, sed eadē: ut. l. sed si mai. ete. in pri. ff. de pre-
ca aliās de dam. infect. poterit cōcedi sine cau-
sę cognitione aliqua, ut no. Ang. in l. fi. ff. de se-
rus. & Spe. in ti. de test. §. nunc dicamus. ver. &
hic sunt in argumētis. & idē no. Bal. in l. j. in. fi.
C. quomodo & quādo iudex. & idē Pau. de Ca-
stro in dista. l. j. C. de dilat. qui dicit, q̄ bona est
ista cautela, & q̄ vidit semel bonę memorię do.
Prosperū facere magnū festū de isto dicto, non
tamē allegabat nisi Ang. & uos habetis mille i-
tra Ang. Spec. & Bal. & domi. Ang. quod no.

**Cautela pro filio familias quod
non teneatur ex contractu, de
quo alias teneretur.**

XIII.

- 1 *Imperator quando Romę coronam recipit, ex con-
suetudine urbis præfectum ab omnibus suis de-
bitis liberare debet.*

SCIS q̄ filiusfamilias obligatur ex quolibet con-
tractu, excepto in tuto, in cāu quod potest
conueniri, & etiā incarcerari, si nō soluat, ut ha-
betur in l. j. §. sed verum. ff. de mi. Sed cautela
est, ne ipse possit incarcerari, & ne ipse teneatur
insolidū, sed solū intantū, inquantū facere po-
test, videlicet quod a patre emancipetur. nā fili-
usfamilias, qui prius insolidū tenebatur, hūc p̄ eman-
cipationē non tenetur, nisi intantū, inquantum
facere potest, ut est casus no. in l. fi. ff. qd̄ cū eo.
& in l. fi. ex alio. C. eo. tit. & ibi, hoc not. Bal. &
idem not. Io. de Plat. insti. de actio. §. sunt præte-
rea. ad. fi. Sed hoc fallit, quādo filiusfamilias. esset de-
bitor ex delicto, ut est tex. in l. sed si ex parte.
§. quanquā. ff. qd̄ cū eo. & no. gl. in d. l. 2. Fallit
secundo, quādo post multos annos cōueniretur,
ut est tex. not. in d. l. sed si ex parte. §. pe. quod
p̄petuo no. & tene mēti. Fallit & tertio, quādo
filiusfamilias. contraxisset multa debita, & postea in-
continētī fecit se emancipare: & sic contraxit di-
cta debita in fraudē: nā emancipatio cū sequens,
nō iuuat cū. & pro hoc allego tex. in l. j. §. j. &
quod ibi singu. no. Bal. si quis testa. lib. esse ius-
tue. j. ubi dicit, quod de consuetudine est, quā-
do Imperator recipit coronam Romę, quod
liberat, præfectum urbis ab omnibus debitis
suis. & si præfectus sciens aduentum Imperato-
ris, contraxit multa debita: Imperator non te-
netur eum liberare ab illis. Item ad hoc allego
tex. in le. omni. §. cum ita legatur digestis de
leg. 2. & le. contra legem. & quod ibi nota. per
Doct. ff. de legibus.

Cautela

a Prorogati.
Dilatio secunda
licet dari nō de-
beat, debet tam-
en prorogari
prima. Paul. &
Ale. in l. fi. ff. de
fer. ubi dicit ue-
rū ex causā le-
uiori, sed ibi ra-
ro dicit, quod
innō causa requi-
ritur. Proroga-
tio primæ dila-
tionis potest fie-
ri sine causę co-
gnitione. Bal. in
l. j. in. fi. col. v.
ver. modo quæ-
ro. C. quomodo
& quando iudex.
& Pau. de Ca. i. l.
i. C. de dil. quē
et vide i co. cxc
viij. quod inc. si
consideremus.
& uide Alexan.
cōf. xx. in. 2. par-
te. de citatione.
§. j. uer. & no.
q̄ seper. & ti. de
exce. §. i. fi. & in
ti. de satis. §. ex-
peditis. uer. sed
pone.
Agere, uel agi,
multipliciter ca-
piuntur, secun-
dū gl. in au. hoc
ius porrectū, &
fac. ian. ecclesi.

Cautela quod dominus non possit ratificare gesta per suum illegitimum procuratorem. XV.

Ratihabitio domini gestorum procuratoris superueniens, quo casu nihil operetur.

A Agere Agere dicit quis post lit. contest. non ante, quia dicitur agere uelle. Vide Specu. b. In scriptis. Simulatio contractus in scriptis celebrati, non potest probari per testes: sed celebrati sine scriptis, sic. uide Cy. in l. generaliter. C. de nō nu. pe. facit gl. in ver. in scriptis. & Doc. in l. contractus. de fide instr. Bald. in l. multum. in j. col. in ver. sed quomodo probatur. C. si quis alteri vel sibi. Doct. moder. & Per. de Suz. in l. in exercēdis. C. de fide instr. in l. cum precibus. de probat. Bal. plene in l. j. in 2. co. i. ver. denuo quzro. Co. plus uale. quod agi.

LICET regulariter gesta per procuratorem, qui non habet mandatum, idem si habet, sed non sufficiens, possint per dominum ratificari, ita quod valeant, l. licet. ff. de iudic. rament cautela est, quod non possint ratificari: videlicet quod aduersarius à principio protestetur, quod non intendit cum ipso litigare, nisi si, & in quantum haberet legitimum mandatum, & sufficiens. nam hoc casu, si habeat mandatum sufficiens, vel nullum habebat, t. ratihabitio domini superueniens, nihil operatur, ut est casus secundum unum intellectum in l. si quos Salieno. ff. de dam. infect. secundum Ludo. de Roma. in quodam suo singulari, quod incipit, quzro nunquid gesta per falsum procuratorem. in fine, & ita tenet Angel. in d. Salieno. & Bal. ibi in Apostil. & ita allegauit optime alijs, & obtinuit in ciuitate Veronenfi.

Cautela quod inuitus non compellatur quis ad tutelam. XVI.

Fideiussorem qui non recipit, regulariter à tutela excusatur.

NE QVIS inuitus cogatur suscipere tutelam, etiam si non habebat aliquam excusationem, cautela est, quod faciat, seu procuret, quod non reperitur aliquis qui velit fideiubere pro eo pro prædicta administratione. nā prædicto casu excusabitur à tutela: t. quia ille qui non reperit fideiussorem, regulariter excusatur à tutela, ut l. si is qui tres. & l. si in tua. §. imperator. ff. de excu. tu. & ita not. Bal. in l. j. in fi. & d. l. ij. quod cum eo. Aduerte tamen: quia si detegeretur quod hoc procurasset, non excusaretur.

Cautela ad ualidandum iudiciū agitatum cū procuratore tuto re, curatore, uel syndico. XVII.

Sententia quo casu ius inter partes faciat.

NO T A cautelam, ut si velis, quod iudiciū cum procuratore, vel tutore, vel curatore vel syndico, vel alijs huiusmodi personis firmum sit, opponere quicquid potes contra eos ab initio, & fac quod iudex pronunciet illas personas admittendas, non obstantibus exceptionibus oppositis contra eas, & sic postmodum non reuocabit iudiciū, ne agens cū eis, videat iudi-

cis autoritate conuenire. hæc cautela probatur C. de his qui ve. acta. impe. l. j. in fi. & C. qui admitt. ad bon. poss. l. liberorum. t. sententia chim talis facit ius inter partes. extrā de re iudi. ca. cum inter. tene menti. ista sunt verba Specu. in tit. de excep. in secunda parte. §. nunc videndū. vers. antequē. quz incipit, in summa no.

Cautela ad cōcordiā, quod utamur uerb. Peragere. XVI I.

Questio pulcherrima disputata per Guidonem de Suza. contra Oldradum.

VERBUM Agere a, verificatur per litis contestatā. amplius non peti. ff. rem. ra. ha. sed verbum Peragere, requirit decisionem, ut probatur in l. quinquaginta. ff. de excu. tuto. & ideo dicit ibi Nico. de Neap. secundum Guid. de Suza. t. quod facit ad questionem. Bononienses habuerunt questionem cum Mutinensibus, quia vicissim una pars ab alia petebat xxx. milia florenor. factum fuit compromissum inter eos. Guido de Suza qui tunc erat Mutinensis, fecit poni in instrumento, quod si Mutinenses causas suas intra tres menses non peragerent & post lapsum tres menses, quod debebant facere propter verbum, Peragerent, ita in instrumento positum, arg. d. l. quinquaginta. & l. 2. ff. de adul. & contra Bononienses volebant opponere Mutinenses, quod ipsi non poterant agere. ad quod ipse respondit quod actio eorum esset salua: quia agere quis dicitur litem contestando, ut in l. amplius non peti. ita obtinuit contra Oldra. & teneas cordi. quia quando facis aliquid quod concordium, tu potes uti ista cautela. ita dicit do. Nico. de Neap. in d. l. quinquaginta. ff. de excusatio. tut. & Guid. de Suza in d. l. c. secundum digestis de adulte.

Cautela ad excludendam uel causandam simulationem cōtractus. XIX.

Contractus quod in scriptis celebrari debeat, remissive.

SI contractus venditionis, vel alius celebratus sine scriptura, simulatio potest probari per testes. Sed si in scriptis sit contractus celebratus, non potest probari contractus per testes. ita nota. in l. generaliter. & ibi p. Do. C. de nō nu. pec. & ideo cautela est, ut venditio, seu contractus fiat in scriptis, ut de dicta simulatione facile constare possit. hoc nō dico, ut utaris in malā partem. Sed quod essent veri contractus, & dubitarent ut aliquando ipsi opponi de simulatione, tunc facias, quod contractus celebretur in scriptis. t. Quando autem dicitur contractus celebrari in scriptis, habetur per tex. gl. Cy. & Doct. in leg. contractus. C. de fide instr. & de ista cautela

tela vide, quod plene dixi in traſatu meo, de ſimulatione contractus.

Cautela ad prorogandum tem- pus introductum a ſtatu in praſcriptione. XX.

- 1 *Inſtrumentum quo caſu, ni iuramenti executione paratam habere poterit.*

SI ex forma ſtatuti vel iuris debito, vel aſio ni debitz praſcribatur aliquo tempore bre ui, vel et in x. uel xx. annis, cautela eſt, quod etiam debitum, vel aſio perpetuetur uſque ad xxx. annos: ad hoc uidelicet qd creditor faciat opponere per debitorem, qui conſiteatur per ſuum iuramentum ſe eſſe debitorem in tanta quantitate, quia hoc caſu perpetuabitur. ita dicit Bar. & Ang. in l. nam & poſtea §. ſi is. ff. de iureiu. per illum tex. ¶ Item iuramentum il- lud etiam aliud operabitur, uidelicet quod tale inſtrumentum, poterit executioni mandari, & ſic habebit executionem paratam, ut no. Bar- tol. in l. ij. in fi. ff. eo. titu. qui dicit, quod mirat, quod conſuetudo hoc ſeruet, & vide circa hoc Mat. de Mat. in xj. ſuo notabi. ubi idem tenet.

Cautela ad priuandum filium a le- gitima. XXI.

- 1 *Ceſſione quando non apparet de reali ſolutione, ſed cedens ſolum conſentit ſolutum, ipſa ceſſio ſi- mulata praſumitur.*
- 2 *Difficile eſt filium legitima ſua priuare.*

PATER volens excludere filium a legiti- ma ſua, & ſibi retinere bona donec uiuit, cau- tela eſt, quod vendat alicui bona ſua, & promit- tat tradere ea poſt mortem ſuam, ſcilicet ven- dentis, nam tale debitum quod habet effectum poſt mortem promiſſoris, cenſetur eſſe alienum, ut l. hereditarium. ff. de bon. aut. iudi. poſſ. & iō erit detrahendum antequam legitima filij. l. pa- tris. §. quarta. ff. de inoff. teſt. Si tamen appare- ret de fraude, filius poſſet reſcindere venditio- nem pro ſua legitima. de quo per Barto. in d. l. hereditarium & ita dicit Io. de Pla. iſti. de inu- tili ſtip. §. itē quis. ad fin. ubi ſubdit, an ſufficiat ſi pater conſiteatur ſe preciiu recepſiſſe, & videt qd non, quo ad prauidiciū filij, niſi appareat de reali receptione. ar. autem. ſed iam neceſſe. cum ibi no. C. de dona ante nup. arg. per illud quod no. Barr. in l. per diuerſas. C. man. ¶ ubi dicit, quod qñ in ceſſione non apparet de reali ſolu- tione, ſed cedens ſolū conſiteſ ſolutum, ceſſio praſumitur ſimulata. facit pro hoc quod no. in l. poſt contractum. ff. de do. ¶ Difficile eſt pri- uare filium ſua legitima ſine cauſa, vel ponere aliquā dilatiōē in ea, ut l. qñ in priorib. C. de inoff. teſt. in §. cauſas. in aut. ut cū de app. cogn.

Tñ cautela eſt, ut pater inſtituat filium heredē in omnibus bonis, & quod alij alteri relinquat uſumfruſtum omnium bonorū, nam valebit ta- lis uſufruſtus relictus, & filius non poterit ſe grauatum dicere in legitima, ut eſt glo. in aut. de trien. & ſemiſ. §. prohibemus. quā etiam po- nit in fine ſui vnam aliam cautelam priuandi fi- lium legitima ſua, quādo habet ſolos ſeru os in hereditate, & eos manumittat. & iſta eſt vera cautela, quando nuda proprietat a legitima fi- lij ſibi tantum valeat, quantum valet uſufru- ſtus ſine legitima. Sed ſi minus valeret, tunc fi- lius impugnare poſſet tale legatum, quia non poteſt in ſua legitima grauati, ut d. l. quoniam in prioribus. ita tenet Ang. in d. §. prohibemus. ad quod adde Bart. in d. l. hereditarium. de bo. auto. iud. poſſ. & quod dixi in praecedenti.

Cautela pro uafallo uel emphy- teota, ut poſſint rem alienare, eccleſia, uel domino irrequiſi- tis. XXII.

- 1 *Proteſtatio in iudicialibus nihil inuat.*
- 2 *Proteſtatio contraria ſaſto proteſtatem non re- leuat.*
- 3 *Vendens fruſtus domus pro centum annis, an alie- nare uideatur.*

CONSILIVM ſiue cautela, quando va- ſallus vel emphyteota eccleſia vult uende- re vel alienare, illud quod cognoscit a prelato eccleſia, qñ prelatus ſcit, & conſentit, & primū conſiliū eſt, ut vendat vel alienet cū conſenſu prelati, & totius capituli & vedet ea lege, qua ipſe habet. & equali pſonae, ut in c. ij. de l. Cor. in uſib. feud. hoc aſto i contractu amē, & poſt, quod emptor uel acquiſitor debeat illud ab ec- cleſia cognoscere, & ſibi ſeruire pro eo, & uen- ditor vel alienans debet reſutare, argu. cap. j. §. primo in titu. qualiter olim feud. pot. alien. & ſecundum hoc emptor uel acquiſitor erat ſucceſſor & uenditor, uel alienans tenebitur de euſione, & eccleſia non erit leſa ſecun- dum Iaco. de Bel. in titu. de his qui feud. poſ. in princip. & reſert Iaco. de Alua. in cap. primo §. ſina. qui incipit, denique in quarta colum. an- te fin. in uerſicu. quare in praedictis quaſtioni- bus in titu. quā fuit prima cauſa benef. amit. in uſib. feud. cui adde, quod dicam in ſequen- ti. Secundum conſilium eſt, & hoc in uſu ma- gis frequentatur, quod uafallus uel emphy- teota, qui uult uendere, non uendat, ſed reſu- tet prelato feudum, & ipſe inueſtiat eum, qui empturus eſt prelato cōſentiente, & tunc poſt reſutationem uafalli prelatus ipſe inueſtiat cū qui empturus eſt, & ipſe recognoscere debet feudum ab eccleſia, & fidelitatem facere, & ſi tū mer euinci inueſtitus, cauſum euſionis ſtipula- ri poteſt a uafallo qui uendidit de indemnitate ſua:

Barthol.

sua, pro ut fuerunt concordēs, & istud consiliū cum præcedenti potest trahi etiam ad vassallos laicorum, & secularium personarum. ita dicit Iaco. de Bel. in ti. de his qui feu. da. poss. in prin. cip. & Iaco. de Alua. in ca. j. § denique. in li. in j. col. versic. secundum consilium est. in titu. quæ fu. pri. causa be. amir. Consilium siue cautela, quando vassallus siue emphyteota vult vendere, vel alienare feudum vel emphyteosim, irrequisito domino. Primum consilium est, qd vassallus siue emphyteota vendat, vel alienet saluo iure domini vel ecclesie, & quod in instrumento dicat, saluo iure domini, vel ecclesie: aliàs caderet à iure suo. ita in effectu vult Bal. in cap. j. § donare. in vl. co. in ti. qualiter olim feu. pot. alie. & vide Bald. in tit. de pace Cōst. in § libellare. in xxv. col. & in l. si. C. de iure emphy. & Iaco. de Alua. in c. j. in princ. antepenul. col. i. si. de prohi. feu. alie. per Feder. sed idē Bal. in §. si. in iii. col. in versic. sed pone partis. ita dicit in titu. quæ fuit prima causa benefi. amit. licet sit dictum, saluo iure domini, vel ecclesie: inde tamē si processum fuit ad traditionem sub illa forma, quod illa verba non releuant, quia cum non sit denunciatum domino, clām videtur fieri, & per consequens dominus contemnit. ¶ Item in iudicialibus non iuuat protestatio, quid si adiciat ista verba, nec aliter, nec alio modo? quia tunc nihil videtur actum fore, non perderet feudum vel emphyteosim nā constat quod intendat alienare, nisi possit hoc saluo, & nō aliter. iuxta notata in simili l. si qui dem. C. de excep. & ff. fami. er. litem Labeo. §. i. & ff. de manu. test. l. si quis locuples. & licet ista cautela verborum videatur bona, tamen Bal. in l. vnica. i. xvj. q. C. de his quæ pœna no. adi. videtur contrarium dicere, vbi dicit, quod licet vassallus dicat, Vendo & trado, reseruato consensu domini, & aliter non protestetur, non releuat: quia in ipso facto requiritur licentia, & quia traditio est facti, & sic factum est contrarium protestationi, vnde quando est de furto cogitatum, nō excusat delictum l. iubemus. C. de sac. san. vnde non alienatio. & quamuis Bal. in d. l. vnica. non dicat, saluo iure domini, sed reseruato consensu domini, tamen in effectu illa verba in idem tendunt. & vide de hoc C. r. di. in c. 2. extrā de feu. & Iaco. de Alua. in c. i. in pen. col. in ti. quæ fuit prima causa benefi. amit. Vnde ex prædictis patet, qd prædicta consilia non videantur esse tuta. Alii apponunt aliud consilium, videlicet qd vassallus vendat vel alienet, saluo honore domini, per ea quæ dicta sunt supra saluo iure domini, tamen cōtrarium est verum, scilicet qd illa verba non releuant, quoniam propter istam alienationem vassallus feudo priuetur, vt singulariter no. Host. vt refert Bu. in c. eam te. de iure iuran. & idem tenet Lu. do. de Rom. in cccxciii. singulari, quod incipit, Tu habes quod vassallus. q. d. ¶ quod ideo est, quia protestatio contraria facto non releuat p. testatē, vt in cap. solitudinem. extrā de app. & in c. cum M. Ferrarientis. extrā de constit.

Capoll.

& l. cum in plures. §. locator horrei ff. locati. & plene probatur in l. non solum §. morte ff. de noui oper. nuncia. Requiritur enim consensus domini in alienatione feudi, primo vt recognoscat in superiore, & ne sibi præiudicetur, vt i. cap. i. de alie. feud. facit etiam tex. in l. debitor ff. quib. mo. pig. vel hypo. sol. Datur etiam per aliquos aliud consilium, videlicet qd venditio vel alienatio fiat sub ista conditione, vendo vel alieno tibi, si & in quantum de iure possum, & non aliter. quo casu si et sequatur traditio, tamen vassallus alienans non cadit à feudo, secundum Iaco. Arison. de Barolo Veronense, in sua summa, quibus feu. amit. sub rubrica, si vendat sub conditione. ff. de acquir. poss. l. si me in vacuum. post princ. & l. qui absenti §. i. & ff. de vi & vi arma. l. cum fundus. C. de episc. aud. quod est verum secundum Bald. in c. i. §. hos quoq. in pen. col. in ti. de suc. feu. vbi quando captio domini possit interuenire per corporalem traditionem, vt puta castri, quia vix dominus possit recuperare, quia dolus esset in traditione, qui debet purgari per an. illionem feudi. ff. de dol. l. eleganter. & ita dicit se ibi consuluisse. & ita etiam tenet Iaco. de Alua. in c. i. in prin. per. col. circa prin. versic. quæro quid si vassallus vendat in titu. de prohi. feud. alien. per Feder. in vlt. feud. Datur vltcrius aliud consilium, videlicet qd vendat sub conditione, si domino placuerit, per l. si quis locupletior. in fi. ff. de man. test. & ff. qui & à qui. l. v. in prin. ita dicit præfatus do. Iaco. de Arisoni. de Barolo i. sua summa. in d. ti. quib. mo. feu. amit. in rubricella, si vendit sub conditione. & Bald. in ca. i. §. quæ in pen. col. in ti. de suc. feud. & Iaco. de Alua. ca. i. in princ. in pen. col. in ti. de prohi. feud. alien. p. Feder. in vlt. feud. Bart. etiam dat aliud consilium siue caurelam, scilicet qd dicatur in instrumento hoc modo: Vendo vel alieno tibi, si non reuocauerit dominus, aliàs sit inempta. ita dicit Bart. in l. si quis locuples. ff. de ma. test. Possit dari & aliud consilium, qd emphyteota vel vassallus vendat perceptionem fructuum per se, & suos hæredes, quo casu non videtur, quod cadat à iure suo, quia concedit vel vendit ipsam perceptionem fructuum, quæ est quid facti, nō autem suum ius vendit. l. vtile vel aliud. vt probatur in l. necessarium. §. fin. coniuncta gloss. in versic. tuum sit. hoc est perceptionem fructuum ff. de peri. & commo. rei vendi. & per text. gl. in l. arboris. §. usufructuarius ff. de usufruc. & per id quod no. Bart. in l. idem Tubero. §. qui maximas. ff. de publica. & in l. Aquilius Regulus. ad fi. ff. de donat. & hoc videtur tenere Archi. lxxxix di. indebitum. in prin. & istud videtur tenere Barco. in l. codicillos in l. instituto. ff. de leg. 2. ¶ vbi dicit, quod vendens fructus domus pro centum annis, non videtur alienare. de quo ibi vide. Sed aduerte, quia secundum consilium non videtur bonum, quando vendentur fructus pro longo tempore, sed solum quando uenduntur ad modicum tempus, quia tunc non est alienatio, secundum Bald. in l. uolumas.

luntas. verficul. sed quid vafallus. C. de fideius. Item istud consilium licet videatur tutum, saltem quando pro modico tempore fructus venduntur, tamen non credo quod sit tutum, si esset vafallus pro aliqua decima, quia cum in laico non possit cadere decima, nec ius decimandi, sed solum quædam facultas potius percipiendi fructus in re decimali iuxta ea quæ habentur in capit. causam. de præscripti. & cap. ad hec. & capit. quamuis. extra de decim. xvi. questio. vij. capit. j. unde hoc casu, si vafallus venderet totum illud, quod haberet in re decimali, siue in decima, quia nihil habet nisi illam perceptionem, & sic perinde est, ac si venderet omne ius quod habet: cogita tamen. Et prædictis alijs dedi aliud consilium, videlicet quod omnia supradicta consilia simul iunguntur hoc modo, videlicet vendo vel concedo fructum, vel ipsam perceptionem fructuum, quæ est facti, ut dixi in præcedenti consilio. cum hoc, si dominus placuerit, vel si dominus non reuocauerit, & sic saluo & salua iurisdiczione & honore & consensu domini, & si de iure possum, nec aliter nec alio modo, si autem domino non placuerit, uel ipse non consenserit, vel reuocauerit, vel de iure non possum, res sit inempta, vel venditio, uel alienatio sit irrita, & ipso iure nulla, & illa cautela erit tutissima, & ideo no. eam.

Cautela non obstante l. commissoria quæ in pignori bus improbat, pignus efficiatur creditoris. XXIII.

1 Creditor in instrumento debiti pactum opponere non potest.

DEBES ¶ scire quod creditor *a* non potest apponere in instrumento debiti pactum hoc, videlicet quod si non solvatur ad certum tempus, quod pignus detur insolutum ipsi creditori precio, quo ipse creditor voluerit, vel æstimauerit. in toto titu. de pacti. & de leg. commi. in pign. rescind. Modo, hoc modo potest adhiberi una not. cautela pro vsurariis, quod faciant fieri contractum, & apponatur pactum quod debito ad tempus non soluto pignus detur ei insoludum iusto precio æstimando arbitrio talis vel talis, quos nunc eligimus in arbitratore & bonos viros, quod not. quia laudabilis est cautela, nam alii arbitratore illius vsurarii erunt amici, & faciente æstimationem prout ipse vsurarius voluerit. & hoc per tex. in l. si fundus. §. fina. ff. de pign. & ita no. Ange. ibi. Hanc autem cautelam nota, non ut ea utaris ad malum, sed ut scias cognoscere, si alius vellet vti malitia, ut euites.

Cautela pro tutore ^b quando celebrat contractum nomine pupilli XXIII.

1 Tutore coniunctionem ratione dolus, vel culpa abesse præsumitur.

RATIONE ¶ consilii coniunctionis præsumitur a tutore abesse dolus uel culpa. ar. l. etiam. C. si tu. uel cur. interue. secundum Bald. in l. Polla. C. de his quib. ut indig. & ideo tutor sit cautus, quando aliquid facit pro pupillo, de quo dubitar, ne postea ipse uel hæredes eius teneantur, quod faciat illud cum consilio coniunctionis pupilli, & hoc faciat scribere in instrumento, quod not. singul. tu, qui uis est: tutor.

Cautela ad impediendum inquisitionem in criminali. XXV.

1 Index quo casu potest de delicto inquirere, an debeat citare personam offensam ad sciendum, an accusare velit, & sibi terminam ad deliberandum statuere.

Tu scias, quod iudex in causa criminali potest procedere per inquisitionem *c*, ut habetur in c. qualiter & quando. de accus. & in l. ij. §. si publico. & ibi per Bart. ff. de adul. & plenissime per Ang. in repe. l. si uacantia. C. de bo. ua. libr. xj. ¶ Sed dubium est nunquid eo casu quo iudex potest de delicto inquirere, debeat citare personam offensam ad sciendum, an velit accusare, & sibi statuere terminum ad deliberandum. Et dicas quod sic, quia iudex nunquā potest procedere ad inquisitionem, nisi prius moneat personam offensam, uel aliam cuius interest ad sciendum, an velit accusare statuendo sibi terminum ad deliberandum, ut est gl. in c. presbyter si a plebe. ij. q. v. de qua fecit festum Bal. in l. senatus. C. qui acc. nō pos. & est magna cautela ad impediendum inquisitionem per iudicem, opponendo sibi, ut moneat personam offensam, uel aliam cuius interest ad deliberandum, statuendo sibi terminum si velit accusationem proseguire, ita infra id tempus poterit aliquid poni facere. & ita etiam tenet Ludou. de Ro. in quodam suo singulari, quod incipit, de doctrina iniqui.

Cautela quod causa non exeat de manibus iudicis. XXVI.

1 Appellationis causa delegari potest.

CAUTELA, quod aliqua causa non exeat de manibus domini potestatis, ad dominum Venetorum, vel de manibus episcopi, ad archiepiscopum

a Creditori
Creditor an & quando potest sibi retinere re debitoris pro debito, vide Bart. in l. si nō inducta. C. in qui. cau. pign. taci. contra.

b Tutore.
Tutor debet facere tanquā tutor, quod facturus est. l. si qs. §. j. & ibi Bart. in vers. sed & si tutor. ff. iud. sol. ui.

c Inquisitionē.
Inquisitio non tollitur, si offensus uelit accusare pœnitendo, quia prius dixit nolle accusare. Bal. in l. accusatorem. ij. colū. C. qui acc. non pos. & in l. ea q. dem. pe. col. de accusa. & Alex. in l. si maritus. ff. de adul.

piscopum, & quod episcopus uel potestas deleget causam, & si appellatur a sententia lata per delegatum, appelletur ad ipsum episcopum, uel potestatem delegantem, qui iterum deleget, quod potest, ¶ quia causa appellationis potest delegari, ut l. cum post sententiam. C. de appella. & not. glo. & Ange. in l. eos in prin. eo. titu. & sic iterum appellet ad ipsum episcopum, uel potestatem, tunc ipse episcopus, uel potestas possunt cognoscere ne tertio loco licet appellare, & sic per istum modum delegando bis, uel causa non exibat de manibus ipsius episcopi uel potestatis. & hoc tenet Rapha. Fulg. in l. eo casu. C. de appel.

Cautela pro debitore ad prolongandum solutionem debiti.

X X V I I.

- ¶ Promiseris si quisquam uel sis condemnatus alicui solvere id quod debet ad certum tempus sub certa pena, si debitum non fuerit liquidum, ne in penam incidat, quid agere debeat.

NO T A, quod ubi debitum non est liquidum, exemplum in eo qui est iussus reddere rationem per iudicem uel arbitrium, & sub pena & infra certum tempus siue terminum, & sunt rationes intricatae ut mercatorum, quod non potest condemnatus uidere an esset creditor uel debitor, tunc sufficit quod condemnatus compareat, & dicat, quod calculatis & visis rationibus dico me esse debitorem in uno denario, & ecce illum, & si appareat plus me debere, ecce fideiussorem pro residuo, & sic debet deponere unum denarium & prestare fideiussorem de residuo, & erit securus. textus est singularis secundum Dy. in l. statuliberum. ff. de statulib. secundum Ange. qui ita non in l. quarta. §. ait prator. ff. de reg. iur. qui allegat aliam legem sociam in l. seruus si heredi. §. si. ff. de statuli. & uide omnino Ange. in l. si recludam. C. de distr. pig. & in l. ij. C. de tribuend. pig. in p. non po. & in l. ij. C. de iur. leg. & Bal. in l. j. §. j. in prin. in l. col. in titu. de leg. Corra. in u. feud. Et ex praedictis collige cautelam, ¶ quod si aliquis promiserit uel est condemnatus alicui solvere id quod debet ad certum tempus, sub certa pena, si debitum non est liquidum, dicat se esse debitorem in uno nummo, & illum offerat in iudicio deponendo, & praestet fideiussorem qui se obligat de soluendo omne id, in quo apparebit ipsum esse debitorem, & petat quod eligantur arbitri & calculatores: quo facto, etiam si labatur terminus soluendi, non incidit in penam, donec debitum non fuerit liquidum, quod est non pro mercatoribus, & negotiorum factoribus. Aliquis emit unam rem, & promittit solvere precium sub pena, uel simpliciter non potest illud soluere: cautela est ut excutatur, si non soluit: si uidit, quod uenditor non est potens ad satisfaci-

dum, submittat amicum suum qui licem mouerit, & petat quod sibi satisfidetur. nam si uenditor non satisfiderit propter impotentiam, non tenebitur emptor soluere precium, secundum Angel. qui ita non in l. ij. §. stipulatio dupli. ff. de prae. stipu. qui subdit, quod aduersus hanc fraudem est remedium duplex. Primum quod emptor iuret de calumnia. arg. l. atqui natura. §. cum me absente. ff. de neg. gest. & idem non. Ioan. de Pla. in l. de susp. & tu. §. si. ver. sed quero qualiter. Sed dicit Ange. in d. §. stipulatio dupli. ¶ istud remedium hodie est diuersorium, cum homines sint ualde proni ad deierandum: & ideo solum remedium est, si uenditor obicit de calumnia: in examinatione iudicis est, quod non audiat emptorem, si uerisimiliter inspicitur licet per calumniam motam. arg. l. fideiussor. cum glo. in uer. sed erit. quae exponit, scilicet in animo iudicis. ff. qui satisd. cog. hanc tamen cautelam docuit, ut non ea utaris ad malum.

Cautela quod quis non teneatur actione iniuriarum. XXVIII.

- ¶ Familiaris non tenetur de eo quod eius rectoris, infu fecerit.

DU CTVS ad carcerem, uel ad alium locum vituperosum per militem, uel alium officialem alicuius potestatis seu rectoris, potest agere actione iniuriarum contra duces, ut probatur in l. iniuriarum. §. si quis. ff. de iniur. & ideo sit cautus prator uel rector, si est obligatus libellus in actione iniuriarum contra aliquem de sua familia, elapso tempore ad dandum libellum, contra ipsum. de quo in l. j. C. omnes caus. tam ciu. quam cri. faciat reum conuentum articulare & probare, quod hoc fecit de mandato rectoris, & ipse etiam rector hoc confiteatur, ¶ si fieri fecerit hoc pro officio exercendo. ¶ Nam tunc familiaris non tenebitur: quia debuit iussu rectoris obedire, per d. §. si quis. quod not. in l. non uidetur. §. qui nullus. de re iud. nec etiam rector detinebatur: ex quo est elapsus tempus syndicatus, licet aliis teneretur, & sic uterque erit securus, & ita in effectu non. Ange. in d. iniuriarum. §. si quis. ff. de iniuriis.

Cautela quod ualeant gesta à minori parte uni uel collegio. XXIX.

- ¶ Rector scholarium, si duas partes congregari noluerint, continuantes priuare potest, & tunc eorum uoces ex translatione penes alios erunt.

IN VOCIBVS etiam habet lucum ius actionis, morte priuatione, & suspensione, & ideo, qui nolunt congregari, possunt eorum uoces suspendi & priuari, & sic non erunt de numero

numero electorum, si sunt suspensi ex iusta causa, puta per contumaciam, nec de constit. ca. ex lretris. ff. de fideicom. lib. 1. si legatio §. j. Et sic potest facere rector in holarium, si duæ partes volunt congregari, prius contumaces, & tunc voces eorum erunt penes alios, vel potestas vocu ex translatione, quia ista est primatio non translatio: & sic rector facta uniuersitatis expediet ita not. dixit Bald. in l. unica in vltim. q. C. de non pe. partes.

Cautela quod quis non possit accusari criminaliter. XXX.

- I** Pax quando amicorum interuentu inter rixantes facta fuerit, ne possint criminaliter accusari, libellus cuiuslibet produci debet.

TV debes scire, quod ubi pro eodem facto potest criminaliter & civiliter ad vindictam agi, si adum est in uno iudicio, in alio nunquam potest: sed si non sit adum ad vindictam civiliter, sed ad prosecutionem rei familiaris, quia tunc exactione facta ex una via non tollitur alia, ut probatur in l. quod tenatus. ff. de iniur. cōiuncta l. 2. §. j. ff. vi ho. & no. Ang. in d. l. quod senatus. Et propter hoc in sumas cautelam, quod inter rixantes interuentu amicorum facta est pax, nam ut non possit criminaliter accusari in iuriam ferens ex magnitudine & ex grauitate pœne, & ut ita dixerim desolerti remedium est quod proponatur seu producat libellus civilis ad vindictam. Nam lata sententia super ea non potest accusari criminaliter, ut no. Ange. in l. prator. §. si dicatur. ff. de iniur. quod est valde non melius tamen fieret iudex prueniēdo in procedendo criminaliter ad vindictam publicam vel inquisitionem iuxta uo. in c. qualiter & quando. 2. de ac.

Cautela quod non facta excusatione contra debitorem, possit fieri contra debitorem debitoris. XXXI.

- I** Debitor quando constituit se tenere & possidere nomine creditoris omnia bona sua, si ipsi debitor aliquam rem suam alienauerit, creditor contra possessorem alere poterit, nulla excusatione ex conditione facta.

Regulariter quis non potest agere contra tertium possitorem vel debitorem debitoris, nisi facta excusatione, ut habetur in autē. hoc si debitor. C. de pignor. Sed cautela est, quod possit agi contra debitorem creditoris, per creditorem non facta excusatione etiam hoc modo videlicet quod creditor idemque debitor mandet & cedat suas actiones suo creditori nam tunc ut procurator in rem suam habebit exercitium

directorum: contra quas talis excusationis non facta non poterit opponi. & dicit Cyn. in l. 2. in fine. C. quando fideus vel priua. quod ad eas non dandas poterit cogi, per l. si conuenerit. 2. in princ. ff. de pignor. ad. Et ideo sis cautus, quod in instrumento obligationis bonorum facies adici, quod extunc mandat tibi, & cedat actiones contra suos debitores, faciens te procuratorem in rem tuam ita dicit no. Salice in l. no. men. circa si. pe. questionis. C. quæ res pign. obli. pos. & dicam in cautela sequenti. In precedenti cautela dictum est, regulariter requiritur excusatio: & ibi dedi unam fallentiam cum una cautela. Sed nunc adde aliam, videlicet quod debitor constituat se tenere & possidere nomine creditoris omnia bona sua. iuxta not. in l. quod meo. in princip. ff. de acqui. posses. & l. ab emptione. ff. de pac. vel si constituat possidere pro cario nomine creditoris iuxta l. interdu. ff. de acqui. posses. tunc si debitor alienet aliquam rem suam, poterit creditor agere contra possitorem nulla facta excusatione, non dico hypothecaria, sed conditione. l. fin. C. de acqui. posses. & etiam non excusatis aliis, si plures erant ad idem debitum obligati. secundum Iacob. Mut. in aut. hoc si debitor. C. de pig. & ibi etiam ponunt Doctores & idem sequitur Ange. & Raph. Cu. & Imo. in l. enitus. de acqui. posses. & Ange. in dicta l. si & in c. cum uenissent. de causa pos. & proprie. & in repertorio suorum conclusionum, in ver. excusatio. & Flo. in dicta aut. hoc si debitor. & Ange. de Are. insti. de ad §. item si quis in fraudem. Præterea semper sis cautus, ut apud omni facias in fine cuiuslibet instrumenti ubi est obligatio bonorum, ut adiciatur quæ bona dictus debitor, videlicet dictæ partes constituerunt se tenere & possidere omnia bona sua usque ad plenam & integram satisfactionem quia hoc casu non erit opus excusatione & ita vili sapientius iudicari & ita in ciuitate Veronæ praticatur.

Cautela ad impediendum rei alienationem. XXXII.

- I** Parentes quæ uerba concipere debeant, quando uolunt prohibere filios alienare.

MULTI sunt modi prohibendi alienationem alicuius rei, ita, quod valeat & obiceretur prohibitio cum effectu, & unum modum siue cautelam vidimus supra. Sed nunc adde aliam, videlicet quod dicatur relinquo, vel vendo, vel dono, vel concedo, vel relaxo tibi talem rem cum hoc pacto & conditione, quod tibi non liceat alienare, & si ad aliquem actum alienationis deuenierit, tunc donum intum ad me reuertatur, vel ad tertium, & in eo casu, ut ex nunc, per ut ex tunc constitues te meo nomine, vel tertij possidere, nam isto casu non expectato, quod perfecte alienes, sed cum incipies alienare, statim redit ad me vel transit ad tertium. & ita tenet Bar. in l. qui habenti. §. j. in ff. de acqui. posses. D D 2 & l.

a Libel. ciu. Libellus in actione iniuriarum civiliter mota format sic. Vel le potius potest se mille duratos quam pari tale iniuria. Cyn. & Doc. in l. si non conuit. C. de iniur. & p. Kart. & Bal. in l. iniuria rō. si citi. l. aufr. in trac. de arbi. 4. parte. j. col. & hoc tenet Car. in cle. j. ciuitas. de p. & vbi etiam dicit, quod iudex postea taxabit 2. q. j. in primis. 3. q. 3. q. fieri. insti. de iniur. §. datur. in Spec. eo. ti. ver. in hac. vide tamē Ale. consilio 221. 2. parte. b Prohibendi alienatio. Prohibitio alienandi facta per testatorem hereditibus, quando ualeat in l. parer. §. Julius Agrippa. & §. 15. & ibi Dyn. de leg. 3. in l. filius fa. §. diui. & ibi Bar. de leg. j. d. c. & Abban. ca. Rayna. in 6. co. in pri. in glo. in ver. neutra pars de test. Old. cōfil. 204. incip. prima dubitatio & Specu. de pprie §. j. ver. est & alia uilis rei uel dictatio in positionibus rei, & ualeat etiam si fiat in perpetuum, ut ibi. & Alexand. in l. si non for. §. si ceteram de condi ind. e.

& filius mulieris. §. diu. ff. de lega. j. & l. si ita quis. §. ea lege & ibi per Ang. & Raph. & Imo. & Doctor. ff. de verbor. oblig. & per Angel. de Are. institut. de act. §. item si quis in fraudem, §. quod no. quia saepe numero parentes prohibent filios alienare, ut scias qualiter debes concipere verba.

Cautela pro iniuriato si uult agere actione iniuriarum. 33.

- 1 *Iniuriatus casu quo pro uindicta iniuriarum actione agere non possit, potest tamen agere l. Aquil. actione ad damnum satisfactionem.*

SCIANT omnes, quia si alicui est facta iniuria animo iniuriandi, potest agere actione iniuriarum iniuriatus regulariter, ut habetur in toto titu. de iniur. ff. & C. institut. & maxime in l. si non conuicti. per Cyn. & Doct. C. de iniur. Sed ista regula fallit, quando ille cui est illata iniuria malefactorem accusat, vel iudicem instigat. & sollicitat quod malefactor torqueatur, & damnetur ad vindictam publicam: quia tunc si fuit punitus per iudicem, non potest postea agere actione iniuriarum, pro iniuria sibi illata. quia eo ipso quod fuit tortus vel condemnatus per iudicem, satisfactum est iniuriae suae secundum voluntatem suam, unde videtur illam iniuriam pro sui emendatione remissam, ut est text. & ibi Bart. in l. sed si vnus. in §. sed si ante iudicem. ff. de iniur. facit text. in l. interdum. §. qui furem. ff. de furtis. Unde sis cautus tu iniuriatus, quod aut ut non facias ista, aut si facias, prosteris quod per hoc tu non vis tibi praeiudicare, quin pro tuo interesse agere possis actione iniuriarum l. si. ff. de iniur. & ita tenet etiam Ang. de Are. in suo tractatu malefactorum in vers. necnon ad querelam. in pen. colu. §. Sed aduerte, quod licet iniuriatus in casu praedicto non possit agere actione iniuriarum pro vindicta, tamen potest agere actione l. Aquil. ad satisfactionem damnum. l. seruus meus ff. de iniuriis. secundum Ang. in dicta l. sed C. vnus. §. sed si ante iudicem. ff. de iniuriis. quod bene nota, quia de hoc fuit saepe interrogatus.

Cautela pro illo qui secure uult emere rem litigiosam, lite pendente. XXXIII.

- 1 *Litigium non obest nisi litigantibus tantum, non autem extraneis.*

DERES scire, quod res litigiosa efficitur per libelli porrectionem, & litis contestationem, ita quod solet dici, quod non potest vendi, vel aliter alienari pendente lite, donec duret litigiosa, ut habetur in toto titulo. ff. de litigio. & C. si tamen non efficitur res litigiosa: §. quia ta-

le litigium non obest nisi litigantibus tantum, & non extraneis, ut est glossa nota. in l. i. versicu. non poterant. ff. de litigio. unde si inter te & me contendatur de dominio alicuius rei, duo tertij non litigantes poterunt super illa contrahere, nec eis obstatet vitium litigiosi, & ideo sis cautus quando vis emere rem litigiosam, ut non emas eam a litigante de dicta re, sed a quodam tertio, secundum Angel. qui ita not. in autem. de litigiosis. in princip. quod no. est.

Cautela pro assessoribus potestatis, quod non patiantur scribi apud acta, quod de eorum consilio potestas criminosa condemnauit. XXXV.

- 1 *Potestates terrarum si ferant sententiam iniquam de consilio iudicum de curia, qua potestas tenetur ipse potestas, & omnes alij iudices tenentur.*

QUANDO sit processus per dominum potestatem vel alium superiorem, & fertur sententia, & dicitur sub examine iudicis malefactorum, sicut communiter fiunt inquisitiones & sententiae quae hodie so. man. per rectores terrarum, dicuntur ita fieri per iudices. sicut per ipsos rectores: & ideo si iniustitia facta fuerit, ita tenetur iudex malefactorum, sicut rector. ita not. Ange. in autem. de litig. §. tamen. in fi. & per hoc allego text. in §. quoniam vero. in autem. ut nulli iudi. vbi Ange. dicit per illum text. §. si potestates terrarum ferunt sententiam iniquam de consilio iudicum de curia: & quod qua potestas tenetur potestas, tenentur & omnes alij iudices: & ideo sint cauti assessores iudices malefactorum & consiliarij, quod nunquam in actis patiantur scribi, quod sententia eorum consilio vel deliberatione ita lata fuerit, alias possent conueniri tempore syndicati, & eam poenam sustinere, quam rector & potestas, ut dicit Ange. in d. §. quoniam vero. Et sic cautus, quod etiam prosteris quod tu non consentis, ne tacendo videaris consentire, iuxta ea quae habentur in canon. de praesumptio. & Barto. & Doctor. in l. quae dotis. ff. soluto matrimonio.

Cautela contra illum, qui dat operam, quod legatum alteri factum adimantur a testatore. XXXVI.

- 1 *Actio doli, vel in factum subsidiaria, quibus in casibus locum habet.*

LET cu verbis blandis sit permissum inducere aliquem ad ipsum institutum hereditatem.

dem. argum. l. final. C. si quis aliter prohiben-
si aliquis per suas suggestiones operatur, ut re-
lictum sit factum testator adimatur, uel quia vo-
lebat relinquere, & non reliquit, sicut de facto
sepe contingit in agnatis, qui tantum testato-
ri persuadent, & bona sua quæ pauperibus di-
tribuenda reliquerat, reliquit eadem eisdem:
teneatur tunc actione de dolo, vel in factum sub-
sidiaria illis, quibus ademptum est, uel eius soli-
citudine non relictum. ff. de doli except. l. j. &
tene menti quia est casus quotidianus, ut dicit
Angelus in dicta l. final. C. si quis aliter ex quo tu
sumas cautelam, quod si aliquis re instituit, uel
aliquid tibi reliquit, & aliquis per suggestionem
uel similitudinem uel importunitatem ad adi-
mendum tibi relictum uel legatum & sibi relin-
quendum, & quod per actionem doli uel in fa-
ctum subsidiaria poteris petere ea quæ tibi in
testamento relicta sunt. facit l. j. & quod ibi no.
C. de bo. subla. l. x. & not. bene: quia uidi semel
de facto praticari.

Cautela quomodo ualeat statu- tum, quod a sententia inferio- ris non possit appellari ad su- periores. XXXVII.

- 1 *Partes in arbitrium compromittere possunt, & per
hoc appellationi renunciare.*

VIDISTIS in c. ueniens. extra de iure-
iuran. quod ciuitas quæ recognoscit supe-
riorem, uel alius princeps inferior non possit
facere statutum quod a suis sententiis non pos-
sit appellari ad superiores. & habetur per Bar.
& Doc. in l. omnes populi ff. de iust. & iur. Sed
nunc quid possit adhiberi aliqua cautela, ut tale
statutum ualeat & seruetur præcise? Dicat, qd
sic hoc modo, uidelicet qd omnes ciues & prin-
ceps inferior promittant, & iurent seruare sta-
tutum prout iacet, & renuncient appellationi-
bus interpositis & interponendis in quacumq;
alia forma, præterquam in forma a statuto cõ-
cessa. C. de tempo. appell. l. final. si. nam per pa-
trum potest renunciari appellationi, & causæ,
& scripturæ principali, de necessitate sapientia
turam appellationis. ar. ff. de susce. tuto. l. post-
quam. & sic per statutum uallatum pacto po-
test fieri plus quam per statutum simpliciter.
& si dicatur, istud pactum fit per fraudem supe-
rioris: respondetur quod superior non debet
hoc aspernari, si partes seinuicem componunt,
ut ff. de noui. ope. nun. l. j. §. post operis. & Nā
& possunt partes compromittere in arbitrium,
& per hoc renunciare appellationi, ut l. in diē
proferri. §. stare. ff. de arbit. & uide glo. in c. uen-
iens. de iureiur. nec propter hoc dicitur dero-
gari superiori, & ideo a simili ita dicendū est in
proposito ad hoc. C. de pac. l. & postquā liti. &
l. iij. C. de fide. instru. & l. tale pactū. & l. q. pro-
uocauit. ff. de pac. & istā cautel. ponit in effectū

Bald. in c. ueniens. quam bene notet, qui habet
condere statuta uel reformationes in ciuitati-
bus uel locis recognoscentibus superiorem.

Cautela ad instituendum filium spurium. XXXVIII.

- 1 *Spurius a defuncto aliquid capere non potest.*
2 *Spurius quamuis non possit ex patris re aliquid ha-
bere, tamen propter patris rem, aliquid habere
poterit.*
3 *Substitutio in spurium facta quomodo ualere po-
terit.*

NUNC videamus cautelas, quas multi co-
nati sunt adhibere, ut per directum paren-
tes filius spuris, uel aliis illegitime natis, hære-
ditates uel aliquid relinquere possint, ut habe-
tur per Bar. in l. si gener. ff. de his quibus ut in-
dig. & l. si is qui duos. & ibi per Doc. ff. de libe-
leg. & per Doc. in l. in tempus in prin. ff. de hæ-
redib. institut. & per Bald. in l. j. C. pro socio. &
plenissime per excellentem Doct. domi. Ludo-
uicum de Sardis de Ferraria, in quodam suo li-
bello de na. lib. & aliis illegitime natis, seu de
legitimationibus, in ultima charta. & multas p
ordinē collegit Vbertus de Bob. Et prima est,
si uenientes ab intestato promiserunt spuris
non attentare hereditatem patris. C. de na. lib.
l. j. nam tunc spurius obtinebit hereditatem se-
cundum Vbertum. sed certe hoc non procedit
secundum prædictum Ludo. quia si uenientes ab
intestato non acceptauerunt hereditatem, ap-
plicatur fisco, ut d. l. j. Aduertere tamen, aut illa
hereditas ex voluntate & iudicio est penes spu-
rium, si tunc & uenientes ab intestato eam nō
acceptant, applicatur fisco. & ita loquitur l. j.
Aut ex voluntate patris & iudicio, nihil perue-
nit ad filiū per se uel per interpositā personā,
tunc sequentes hæredes uel uenientes ab inte-
stato possunt mortuo patre relinquere, donare,
uel vendere spurio a: quia hoc non reperitur
prohibitum, nec est præsumptio fraudis, qd a
videntur potuisse de suo largiri. ar. ff. de iure fisci.
l. in fideicommissum in fi. Et ita potest saluari
quod dicit Vber. secundum Ludo. prædictū. Ego
de hoc allego tex. cum glo. no. in aut. quib. mo.
na. eff. sui. §. fin. col. vj. Secunda cautela est, ut
instituas spurium, & roges eū ut alii restituat,
& tunc si nollet sibi restituere, remanebit penes
spurium ff. de leg. ij. l. cū ei. & ff. si quis aliter test.
prohi. l. j. §. sed & si legatū. ad Treb. l. cogi. §. q.
solidū. secundum Vber. & de hoc habet in lan-
tequam C. de fideicom. secundum do. Ludo de
Sardis in dicto suo tract. in fi. dicit qd hoc nō pu-
tat esse uerū, quia talis hereditas est pro nō feri-
pta. C. de hæredib. institut. l. j. & id. o. pertinet ad
uenientes ab intestato, ut ibi no. & in l. iij. ff. de his
quæ pro non feri. Sed tu dicat, qd si ille cui de-
bet fieri restitutio per spurium, non uult accepta-
re restitutionem ipsius spurii, & hoc constet, &
tunc remanet apud spurium etiam legitima,
D D 3 quia

a Vend. spur.

An filius spurus
possit emere bo-
na patris, uide
in l. j. §. siue ita
que. ff. de na. li-
be. glo. & Doc.
in l. qui testamē-
tum. ff. de proba-
bat. & Barto. &
Doc. in l. si is q.
ex bonis de vul-
gar. & pupil. in
Spec. de succel.
ab intest. versū.
quid si pater.

quia tunc spurius intelligitur habere ab eo potius quam a testatore. arg. l. si nupta § fin. ff. de fundo. & ar. l. profecticia. § si prius. coniuncta glo. ibi ff. de iure do. Aut renunciat in fauorem venientium ab intestato. & hoc constat, & tunc applicabitur illis, & non spurio, eadem ratione. Aut tanus in dubio cui debetur hereditas: & debetur venientibus ab intestato, ut not. in l. j. C. de heredi. insti. nisi ex coniunctione & amore personarum aliud sit dicendum, uidelicet quod esset amicus spurii, & non venientium ab intestato, vel esset maior amicus. ar. l. sed si plures. § in arrogato. cum ibi not. ff. de vul. & pupil. & l. si proprio. § procurator ut in ceteris. ff. de procur. cum si. & hoc modo intelligas cautelam precedentem. Tertia cautela est, quod pater instituat regem Fracorum uel alium simile, & eius filios & nepotes usque in infinitum sub conditione, si personaliter veniat ad capiendam hereditatem, vel sub alia conditione non uerisimiliter, & interim relinquat spurium & eius filios & nepotes eius usque in infinitum, curatores, gubernatores, & administratores dicta hereditatis, & quod non possit ab eis peti ratio administrationis, nec cogi ad prestandum fideiussionem, a quibus redditione rationum & fideiussione eos liberet absoluat: que expresse: vel instituat spurium cum capere poterit, quae institutio ualet, ut l. in tempus. ff. de here. insti. & interim relinquat eum curatorem, ut supra, & si capere non poterit, substituat eius filios, & nepotes. Sed certe haec cautela non prodest, quia notorie fraus deprehenditur ex eo quod est liberatus a redditione rationum, & a prestatione fideiussoria, nam praesumitur id fecisse sanguinis affectione, ut ff. de lib. leg. l. Aurelianus. § Titius. & si illa prohibitione tacta non posset ministrare, ne sub praetextu liciti committatur illicitum. C. de sacr. sanct. eccl. sub praetextu. Item prohibetur administrare quocunque colore ut heres, & sic ista cautela non prodest secundum do. Lud. praalleg. qui dicit, quod ita uidet consultum per Salyc. & collegium Bononiense. Quarta cautela est, quod pater instituat uxorem vel aliam personam, & eam roget quod restituat pro anima sua cui uolet, vel cui sibi uidebitur: nam poterit illam restituere illi tertio, qui postea restituere spurio, & tunc filius obtinebit, uel obtinere poterit. ff. de legat. iij. l. pater filiam. § quidem. ita dicit Barto. in l. si ff. de his quibus ut indig. in dicit hoc continere aliquid fraudis. quapropter dicit praefatus do. Ludo. quod aduertendum est, aut ille institutus restituit spurio, & tunc praesumitur fraus, maxime si omnia bona relinquit, ut ff. de leg. j. l. Lucius. § j. & ff. de his qui in frau. cred. l. omnes. § Lucius. maxime post restitutionem factam spurio, quia eo reperto possidere bona patris, praesumitur fraus quasi per interpositam personam. C. de na. lib. l. j. & iij. & in autem. quibus mod. na. effi. sui vel alie. iur. § & quoniam. qui enim rogatur restituere arbitrio boni uiri. ff. de fideicommi. lib. l. fideicommissaria libertas. & glo. in clem.

saep. de ver. sig. in uer. de fideiussione. & per Bar. in extrauag. ad reprimendam. super uerbo, uidebitur. ideo non potest eligere spurium, ut est glo. in l. cum quidam de leg. iij. nam spurium non potest aliquid capere a defuncto, ut in aut. quibus mod. nat. effi. sui § si. sed capiens ex iudicio heredis rogati hoc modo. scui sibi, uidebitur, uidetur capere a defuncto, ac si nominatum in primo testamento haeres relictus esset. arg. l. unum ex familia. § si de Falcidia. ff. de le. iij. & idem dico de eadem ratione, si restituit tertio, eum hoc, quod ille restituitur cui sibi uidebitur: & ille postea restituat spurio. & ita tenet Bart. in uno consi. quod incipit, Grassio de Spoletio. Secus si restituat tertio absolute, & ille postea tanquam rem suam donet, uel relinquat spurio quod fieri potest, ut dixi in precedenti cautela huius materiae. Quinta cautela potest esse, quod si pater instituat aliquem, & illum rogat ut restituat spurio. nam tunc fideicommissum est pro non scripto: ideo remanet apud eum a quo relinquitur: ut ff. de iure fisci. l. non intelligitur. in princ. & sic ille haeres non tenetur restituere, tamen si uelit, poterit institui. de fideic. her. in prin. uidetur enim de suo largiri, & sic cessat suspicio fraudis. ar. ff. de iure fisci. l. ita fidei haeres. & hoc quidam approbant. sed dicit do. Lud. de Sar. quod si uidetur in dubio praesumi quod restituat non tanquam rem suam, sed ut impleat voluntatem defuncti, ut probatur institui. de fideicom. hered. in princ. nisi ex aliis consuetudinibus appareat, quod uoluerit de suo largiri, puta quia est talis persona, cui uerisimiliter donasset, quam uis non fuisset rogatus. & ipse protestatur quod non uult de suo largiri. arg. ff. de probat. l. procula. non tamen sufficeret sola protestatio. arg. ff. de leg. iij. l. cum quis. § item. & de probat. l. qui tantum. Sexta cautela est si pater instituat aliquem, & institutus accommodet tacitam fidem de restituendo spurio, quia tunc poterit spurio deferre fisco, & lucrabitur dimidia hereditatis, aliam dimidiam habebit fisco. ff. de iure fisci. l. edicto. in princ. & § ad haereses. & l. senatus. § senatus secundum Vbert. de Bon. & ita uidetur uelle glo. in l. j. eod. titu. sed dicit praefatus dominus Lud. quod non arbitrat ut hoc indistincte procedere. aut enim est natus eo incesto coitu, aut ex alio primo casu, primo instituit succedentes ab intestato, de quibus sit mentio in l. si quis incesti. C. de incest. nupt. & tunc habet locum quod dictum est: quia aufertur ab illo accommodante tacitam fidem tanquam indigno, aut instituit alios quam illos, de quibus ibi habetur, & tunc quia non habet testator cum eis testamenti factione, non aufertur ab eis tanquam indignus. quia non possunt esse haereses, ut requiritur. ff. de iur. fisci. l. eius qui delator. in fi. est ergo pro non scripto, & sic non applicatur fisco: si non applicatur fisco, non habet locum delatio, ut eo. ri. si metallu. si vero sit natus ex alio coitu, tunc habet locum quod dictum est. § in Vbert. sed periculum testatoris est, ne ab alio praenaturatur in defendendo, puta ab ipso haerede tacite

tacite rogato, vel ab alio: quia tunc spiritus in
hul haberet, ut haberet in l. j. in prin. co. titu &
quāvis non praeuatur, & tamen non consu-
litur ei plene, quia tunc non haberet nisi dimi-
diam. Septima cautela est, quod si spiritus con-
trahat societatem a omnium bonorum cū ali-
quo, & pater illi socio mutet magnam pecu-
nia quantitatē, & postea ei leget liberationē
tunc illa liberatio prodest illi spiritui, quantum
ad dimidiam illius quantitatis. ff. de lib. leg. l. si
is qui duas secundum Vber. & Dyn. ibi. dem
est dicendum, si filium socium heredem institui-
nam tunc hareditas acquiritur societatis ff. pro
socio. l. si societatem vultur forum, & sic spiritus
habeat dimidiam. & potest esse ratio, quia
nec hereditas nec liberatio relicta socio, quae-
ritur, socio ipso iure, sed queritur socio, & pos-
tea venit communicanda tanquam sit de bonis
socio probatur in d. l. societatem. & per gl.
eo. 2. l. 3. cum specialiter. Spiritus ergo his
casibus non capit de bonis testatoris, sed de bonis
socio, quod potest esse gloss. in aut. quib. mo.
nat. eff. sui. §. fin. & hanc causam dicit Barro.
esse bonam. nisi apparet fraus secundum ea
quae no Barro. & Doct. in l. si post contractū.
ff. de do. & dicit do. Lud. q. praesumer fraudem
in dubio, maxime, quia non potest dici q. soci-
us donet de suo proprio, quia cogitur commu-
nicare, ergo non donat. ff. de re iudi. l. donari.
ideo potius dicitur acquiri filio per interposi-
tam personam, mediantē iudicio testatoris, q. d.
est prohibitum, per praedicta, ideo ista cautela
non videtur esse tuta, secundum eum, sed Bal. in
l. j. in 14 q. C. pro socio. tener indistincte praedi-
ctam cautela, & dicit eam esse bonā. Sed circa
eam potest dici, q. sit consideranda persona so-
cij, an pater spiritui reliquit quia si erat amicus
patris, cui verisimiliter esset etiam existente so-
cietate cum filio relicurus, & tunc indistincte
praedicta cautela sit vera: quia cessat omnis su-
spitio praesumptionis. argu. l. si plures. §. in ar-
gando. ff. de vulg. & pupil. sed si nulla affinitas,
coniunctio, vel amicitia esset cum illo socio,
tunc ego crederem dictam cautela non suffi-
cere, & tunc diceretur filius socio acquirere po-
tius ab ipso patre per interpositam personam,
quā a socio suo vigore societatis, per praedi-
cta. Octava cautela est, quod pater instituat fi-
lium spiritum, cum capere poterit, quae institu-
tio valet. ff. de heredi. insti. l. in tempus. & est
glo. 1. l. si cur. ff. quibus mo. vultu amit. Nam
tunc pendente conditione, petit institutionem
& bonorum possessionem secundū tabul. l. 2. §.
si sub conditione. ff. de bono pos. secundum ta-
bu. secundum Bald. in l. h. C. de his qui sunt sui
vel alie. iur. qui dicit se ita multoties consuluisse.
sed secundū do. Lud. tunc conceditur secun-
dū tab. institutio, quando potest ab intestato suc-
cedere, ut dicitur ibi not. ab illic, ut hic. Nona
cautela est, quod de iure canonico possunt re-
linqui alimenta spiritibus b, extra de eo qui du-
xit in ma. quā pol. per adul. c. cū haberet. quod
relinquat pater filio suo vnum fundum pro ali-

mentis, & post eius mortem spiritus relinquat
eius filius & heredibus illum fundū, secundum
Barro. in l. si ff. de his quibus ut indignus. quod
etiam est verum, nisi excedat magnam quanti-
tatē respectu alimentorum, quod tunc praesu-
metur fraus. Decima cautela est, quod pater in-
stituat aliquem & grauet eum ut det spiritui cē-
tum. ff. de iure fisci. l. si ita fidei secundum Dy.
sed Bar. dicit hoc esse contra textum. l. quod cō-
ditiones. ff. de dona causa mortis nam illud nō
remanet apud spiritum, sed auferetur ab eo tan-
quam ab indigno, & applicatur fisco, ut ff. de cō-
di. & demonstra. l. haeres meus secundum Bald.
in l. socium qui eum. in apol. ff. pro socio. &
recitat Richar. de Malum. tenere cum Dyn. &
respondet q. quod quāvis spiritus non possit aliquid
habere ex re patris, tamē potest aliquid
propter rem patris. ff. de pec. leg. l. eo tempore.
in si. ff. de adil. edic. l. cum autem. §. item si leg.
& de coniu. cum eman. lib. l. j. §. tunc videamus.
& C. de adu. diuer. iudi. l. fori. & dicit do.
Lud. quod hoc putat esse verum: quia non repe-
ritur expresse prohibitum: ergo videtur con-
cessum. l. nec non. §. sed quod eis. ff. ex quibus
cau. maio. & in cau. inter corporalia. de transla.
& vide gloss. in aut. qui. mo. na. eff. sui. vel alie.
iur. §. fin. Nec obstat l. quod conditionis. quia
ideo inspicitur, an si quid ad eum perueniret di-
recte vel indirecte hic: aut de eo qui est inca-
pax ratione delicti testatoris, ideo non inspi-
citur an ad eum aliquid perueniat: sed in materia
testatoris sufficit, quod bona sua ad spiritum
non perueniant, & hoc procedit, nisi manifesta
fraus appareat, ut quia hereditas valebat cen-
tum, & eum rogauit ut tantundem redderet.
& ita potest intelligi d. l. quod conditionis. Vnde
cima cautela est, si habet pater amicum, de quo
confidat, eum instituat, & nihil aliud dicat, scilicet
expresse, sed inter ipsum & eum roget ut si
lito restituat. nam tunc poterit ille restituere
spiritui, quia non poterit probari eum fu. sse ro-
gatum, nec etiam fraus praesumatur, quia non
apparet quod fuit rogatus tacite vel expresse,
immo videtur potius de suo largiri, nec est ve-
rum, quod si reperiantur bona patris possidere
praesumatur fraus, ut l. j. C. de natu. lib. quia il-
lud non procedit, nisi ostenderetur ipsum possi-
dere interueniente iudicio vel voluntate pa-
tris, & ita potest intelligi d. l. j. sed certe secun-
dum domi. Lud. hoc tendit ad interitum salu-
tis aeternae quia quamuis probari non possit, ta-
men est fraus, & tam rogans quā rogatus te-
neretur in animam suam ad satisfaciendum ve-
nientibus ab intestato, qui eis auferunt heredi-
tatem, quae eis de iure debebatur, & ideo me-
lius est secundum eum quod instituat illum a-
micum suum, & nihil aliud dicat, & ille poterit
spiritum instituere, & hoc approbat Specu. in
titu. de success. ab intesta. §. j. ver. sed quid si pa-
ter. & est communis cautela secundum do. Lu.
qui dicit, quod raro reperiantur amici, qui re-
stituunt non rogari Duodecima cautela est, q.
pater in testamento dicat, qualiter est conten-

a Societatem.
Adde Alex. in
l. 3. §. incertan.
in 3 col. vers. sic.
extra gl. de ac-
quir. possessio.
Societas habet
ius fraternita-
tis. l. verum. in
princip. & ibi
Barro in j. not.
ff. pro socio. in
Specu. de iudi.
§. specialia ve-
ro. ad fi. & glo.
in l. fina. C. de-
posi.

b Spiritus.
Adde Ant. Ro-
sel. in arbo. con-
sangu. 8. colum.

C C 4 tus

tus quod filius suus etiam post mortem suam possit legitimari. nam tunc propter consensum patris etiam eo mortuo, filius poterit legitimari, & patri succedere etiam extantibus aliis liberis, ut not. Bart. & etiam Doctores ibi, in l. Galus. §. & quid si tantum. ff. de liberis & posthumis. & postea dicat, & ego instituo filium meum spurium in toto vel in parte, prout voluerit, cum capere poterit. Innam talis substitutio facta sub tali conditione, valet: ut est casus in l. in tempus. in prin. ff. de heredi insti. & hoc modo valebit institutio. & filius etiam post mortem patris poterit se facere legitimari, & succedere, & ista est optima & tutissima cautela pro illis qui habent filios vel coniunctos rebelles, quos vellent heredes instituere, ne si filius succedat, dicunt. n. insti. evo talem, si & quando pervenerit ad gratiam domini: quod bene nota.

Cautela ad excusandum mandantem committi delictum quod mandatarius dicat se commississe delictum exequendo mandatum.
XXXIX.

Confessio matrimonij facta a delicto non excusat.

a Manda. &c. Mandans delictum potest revocare mandatum, sed debet intimare revocationem mandati, & contra quem mandavit, ut sibi caveat talis, alias tenet, secundo Bald. in l. mandatum. ad fin. C. manda. & Inn. in c. ad audientiam. de homicidio.

VIDIMUS quamplures casus, in quibus quis potest liberari a morte. hic adde verum alium. Nam si quis mandavit Titio ut interficeret Gaium, & interfecit: si Titius dicat quod hoc non fecit exequendo mandatum, sed motu proprio, quia erat suus principalis & capitalis inimicus. nam ei credendum sit in excusatione mandantis. & multi Doctores moverunt hanc questionem, extra de homici. ad audientiam. & clare non responderunt. Tu dic, quod est recurrendum ad conjecturas, & in dubio presumitur contra mandatarium: ut l. sepe. ff. de verborum signi. nec est bonum testimonium delinquentis: ut l. fin. de accus. Glo. tamen dicit in simili casu, quod si quis deprehendatur cum aliquibus, & confiteatur quod prius contraxerant matrimonium adinivem, & se excusant: ut est glossa in l. pe. C. de fideius. Sed in hoc credo, quod inspiciantur conjecturae: & quia facta matrimonij confessio non excusaret. arg. ff. de dona. l. donationes in concubinam. in prin. ita not. dicit Bald. in c. j. §. in reuert. in 5. col. tit. de pace iur. fir. in usi. feud. Ex quo sumas cautelam, quod si aliquis accusatur, quod mandaverat homicidium committi, si committens erat inimicus capitalis occisi, ita quod verisimiliter eum occidisset propter suam inimicitiam, quod ipse examinatur & deponat, si verum est quod ipsum interfecit, non propter mandatum, sed propter inimicitiam propriam, & mandans liberabitur: quod bene nota.

Cautela in favorem illius, qui mandato alterius occidit alterum, quod mitigetur eius poena.
XL.

Damnatus in metallum mori civiliter dicitur.

NO TA quod licet mandatum in delictis non excuset in totum, tamen mitigare facit poenam: quia si quis ex mandato domini aliquem interfecit, damnatur in metallum, & morti civili traditur, ubi sine mandato morti naturali traderetur: ut est casus in l. servus. C. ad legem Iul. de vi. facit l. Gracchus. c. de adu. quod not. propter eum qui mandato tyranni aliquem occidit. nam licet non excusetur, poena tamen mitigabitur: quia morti naturali non traderetur secundum Bart. & Salyc. in di. l. servus. quod nota, ut scias adiuuare illos, qui interficiunt homines de mandato dominorum suorum.

Cautela ad compromittendum vel transigendum super rebus decisis per sententiam.
XLI.

Iuramentum servari debes, si possis sine interitu salutis aeternae.

POTEST adhiberi modus & cautela transigendi, & faciendo compromissum super rebus iudicatis: & sic super rebus decisis, hoc modo, scilicet si dicatur in compromisso vel in transactione, quod sit compromissum vel transactio de omnibus praesentibus, & quae in futurum fieri possent: intelligitur super omni eo, super quo fuit arbitratum vel transactum. nam hoc modo faciendum, compromissum vel transactio valebit super rebus decisis. & ita not. Ang. in l. j. ff. de transa. l. na. hi. §. sed cum licet. cod. t. nisi lex prohibeat fieri transactio. nam tunc nihil operabitur fingere lites: ut in d. §. sed cum licet. & ibi de hoc not. Ang. & de hoc et dic, ut ibi per Doct. & in c. exposita. de arbi. Secundo modo potest fieri compromissum super re decisa in transactione, si compromittentes vel exigentes iurent stare omni eo, quod transactum vel arbitratum fuerit per arbitratorem, secundum Bart. & Doct. not. in l. si quis maior. C. de trans. & hoc operatur virtus iuramenti, quod debet servari, si possit sine interitu salutis aeternae. ut in c. cum contingat. de iur. iu.

Cautela pro convictis in actu carnali illicito, si volunt evitare re iudicis condemnationem.
XLII.

Iuramentum quo casu delicti poena evitare possit
ALIQUANDO

AL I Q U A N D O contingit q̄ duo, si-
licet in iudicio & sēmina coniungantur
in actu carnali, qui non erant coniuges, sed esse
possunt, & acculantur, vel iudex procedit con-
tra ipsos cautela est, si voluit evitare condem-
nationem, t̄ q̄ iurent q̄ ante coitum clam con-
traxerunt, & propter hoc evitabunt condemnationem
tunc est glossa nota. in l. pe. C. de fideiussoribus.
& ibi per Doctores & per Baldum in lege vni-
ca. C. de confes.

Cautela quomodo debeat in- terrogari testis

XLIII.

- 2 Testis deponens per verbum credo, regulariter non probat.
- 3 Testium interrogationes solent fieri ad illius instanciam, contra quem testes examinantur.

T V S C I S, t̄ quod qui deponit per ver-
bum credo, licet regulariter non probet,
ut habetur in c. cū causam. de testi. & l. testi. eo
dem titulum. tamen si testis concludit, rationem
contingentem necessario probat, unde testis in-
terrogatus super iuramento, dixit: credo q̄ mutua
sit, quomodo istis respondit quia p̄sens fui, &
vidi numerare, valet eius dictum, quia attendit
ratio quæ limitat dictum. ut l. eius dictum
ff. de p̄s. & habetur in l. eius solam. C. de testi.
& ita tenet Bald. in l. conventiculum. C. de epi-
scop. & cle. & in l. data opera. C. qui accusa. non
poss. Et ideo tu qui es examinatus testium pro
 amico, & vides testem produci per partem ad-
 versam, & interrogatur per collegam tuū etiā
 examinatore tuum, si testis deponat per ver-
 bum, credo, quod examinatur contra quem te-
 stis producit, dicit non curo q̄ fiat alia exa-
 minatio, quia satis bene deponit. nam tale testi-
 monium nō valet: quia deponit solummodo de
 credulitate: & ideo sis informatus, quando pro-
 ducuntur interrogatoria tua, ut dicas in rubri-
 ca interrogationum, si testes examinati dicant
 se in his scire, vel credere ita esse ut in capitulis
 continetur, nō fiant aliæ interrogationes seu nō
 interrogentur ulterius: nam hoc casu nō debe-
 bitur interrogari testis, qui deposuit se ita cre-
 dere: t̄ quia interrogationes solent fieri ad in-
 stanciam illius, contra quem testes examinan-
 tur: ut habetur in d. c. cum causam. & in c. per
 tuas de testi. quod bene nota.

Cautela quō ab executione, nec a pronūciatione de exe- quendo non possit appellari, & quando possit.

XLIV.

- 1 Exceptio super executione opposita audiri debet.
- 2 Iudex reiicendo exceptionem, quam reiicere non debet, modum excedit.

NO T A q̄ licet ab executione sententiæ quæ
est facta, nō possit appellari, ut in l. ab exe-
 cutore in prin. ff. de appe. & in l. ab executione
 C. quādo appel. non re. & 2. q. 6. §. sunt quorū.
 ver. ab executione. & habetur in c. novit. extra de
 appe. tamen a pronūciatione de exequendo, po-
 test appellari, ut est glo. in d. l. ab executione. in
 prin. & ibi no. per Doct. & ideo sumitur in pra-
 ctica cautela, q̄ quando sententia est lata pro
 te, quæ transiit in rē iudicatam, q̄ realiter eam
 exequi facias sine aliqua pronūciatione, hoc
 modo, videlicet quia iudex dicat, q̄ exequendo
 sententiā concedit victori familiā, & ministros
 suos ad capiendū debitorem & pignora, vel ad
 mittendū vincentē in possessionē. ita dicit Ang.
 de Peru. se multis vicibus procurasse, in d. l. ab
 executione: quia tunc secundum omnes non po-
 terit appellari. & idem etiā tenet domi. Ange.
 de Arc. in d. l. ab executione. in prin. q̄ nota.

Regulare est, q̄ ab executione sententiæ nō
 potest appellari, ut dixi in precedenti cautela.
 1 Quæritur nunquid sit aliqua cautela, propter
 quā possit appellari, quādo iudex est cautus. q̄ a
 non vult pronūciare simpliciter, exequatur sen-
 tentiā, ut dictum est in cautela precedenti, di-
 cas q̄ sic. nam tu qui es aduocatus rei, & vis ap-
 pellare, debes appellare tuā exceptionē, & si ea
 nō obstat exequitur, poteris ex hoc capite ap-
 pellare, quia iudex debuit audire exceptionē in
 executione, & ea nō obstat pronūciare sentē-
 tiā exequendam esse, aliā diceretur excedere
 modū. & sic posses appellare p. d. l. ab execu-
 tore. imo dico plus secundū Ang. in d. l. ab execu-
 tore, q̄ si ex forma statuti nō possit appellari ab
 executione, non possit appellari a pronūciatio-
 ne ab exequendo. ut est Perusij. caute. est, q̄ tu
 aduocatus rei si vis appellare, opponas secundū
 Ang. in d. l. ab executione. aliquā exceptionē ad
 impedimentū executionē. & si iudex pronū-
 tiabit sententiā, vel instrumentū exequendū,
 appellabitur ex hoc capite: quia reiicendo tuas.
 2 exceptiones, modū excedit in exequendo. t̄ Nā
 iudex reiicendo exceptionē quā nō debet rei-
 cere, modū excedit: ut dicit gl. in d. l. ab execu-
 tore. in verbo, excedat. & ideo hoc casu, non est
 prohibita appellatio ab excessu. ut d. l. ab exe-
 cutore. & dixi in precedenti cautela, quod sin-
 gulariter nō.

Cautela ad instruendum iudi- cem contra appellansem (ri- nuole, causa differendi iudi- cium.

XLV.

- 1 Iudicis simplex admonitio nimis preceptorij habet
& iussu in vera cōsumacia consistit, adeo q̄
 postea, si cōparuerit, appellare non poterit.

SI vis illa querere appellansem causa dif-
 ferendi iudicium, tu iudex potes uti mul-
 tis

a Interr. test.
 Interrogatio testis
 quomodo fiat. gl. or. in
 c. presentium.
 de testi. in. 6. &
 in Spec. de test.
 §. iam de inter-
 rogatorijs. uer.
 habita ergo. &
 ibi Bald. in add.
 uer. interroga-
 torij & Io. An.
 in d. c. p̄sentiū
 pe. col. in nouel-
 la. & plene per
 Abbi. in c. cum
 causā. de te. In
 interrogatio fieri
 potest hoc mo-
 do, videlicet si
 nō credit de tā-
 to, dicat de quā-
 to. Bald. in l. fi. v.
 co. C. de fidei.

a Deferta.

Appellatio de-
ferta censetur p
lapsum termini
dati ad se presē
tandum coram
iudice ad quē.
l. 2 §. fin. C. de
tēpo. appe. Bal.
& Docto. in l.
pres. in ver. po-
ne iudex à quo
C. de app. c. se-
pe. cod. ti. Itē si
apostoli infra
terminum non
petantur, Barr.
in l. in ue. que
ro, quid si iudex
h. de lib. dimi.

a Privilegium.

Privilegiū spe-
ciale non cēlet
reuocari p ge-
neralē reuoca-
tionē privilegi-
orū. glo. sing. in
l. de curionibus
C. de silenti. li.
xii. & sērit Bal.
in l. nō plures.
de fac. fa. ecclē.
& in leg. i. C. de
Iusti. C. cōfi. &
in autē. habita.
in ca. ne fil. pro
patre. & in l. ii.
i. co. ff. de cōfi.
princ. & Andr.
Bar. cōfil. scrip-
sit. vii. col. quod
est cōfiliū. c. iiii.
Alexā. iiii. par-
te. & Andr. Bar-
ba. in cōfi. ul. in
d. iiii. parte. ad
fin.

Barthol. Capol.

tis cautelis. Et prima cautela est, quod si appel-
lans comparet infra terminum, & petat aposto-
los in debita forma, respondeas & dicas: ego nō
possum nunc tibi tradere, venias die vltima ter-
mini, in tali hora, puta decima octaua, nam tunc
si non venit, & non comparet appellans illa ho-
ra, coram dicto iudice à quo predictis aposto-
lis, appellatio manet de setta & nec excusabitur
si ante comparuerit. sine post, vt in clemen. quā-
uis. de appell. & ita dicit do. Mathe. de Mathe.
in suis singul. notabili. in nota. xxij. quod incipit,
nota practica, qua vti potest iudex. Secunda
cautela est, quod index assignet sibi appellanti
terminum competentem, infra quem appellans
iter arripit causa prosequenda appellacionis,
nam si eo lapso, non incipit iter arripere, ap-
pellatio erit deferta: vt est casus in c. peruenit.
2. de appell. & in c. cum causa. de re iudi. & ibi
not. per Docto. in c. personas & in c. ex insinua-
tione. de appell. & vide not. per do. Mathe. in d.
xxij. no. & idem etiam not. per omnes Doct. le-
gissas in l. presēs C. de appella. Tertia cautela
est, quod iudex à quo, assignet certum terminū
non competentem, infra quem appellans se te-
netur presentare iudici ad quem, quod si non
fecerit, appellatio erit deferta: vt est casus in c.
personas. de appell. & ibi not. per Doct. & in d.
c. ex insinuatione. cod. titu. & d. l. presēs. C. de
appell. Quarta cautela est, quod iudex à quo
est appellatum, assignet & figat terminum ap-
pellanti, infra quem presentet apostolos iudi-
ci ad quem: quod si non fecerit, appellatio de-
ferta habebitur: vt probatur per text. & glo. &
ibi habetur per Docto. in l. presēs. C. de appell.
& ita etiam tenet do. Mathe. de Mat. in suo no-
tabili. xxij. Quinta cautela est, quod iudex à
quo, assignet certum terminum, infra quem ap-
pellans debeat facere fidem iudici à quo, quia
se presentauerit coram iudice ad quem, infra
terminum sibi statutum, vt dictum est in prae-
cedentibus cautelis: quod si appellans non fe-
cerit, secundum communem & veram opinio-
nem Doct. appellatio non erit deferta: quia nō
reperitur iure cautum. sed tamen ista assigna-
tio termini habebit istum effectū, quod iudex à
quo, poterit sententiam suam exequi, nec ut quā
retractabitur executio, nisi demum lata senten-
tia in causa appellacionis, si iudicatum fuerit,
bene appellatum, & male iudicatum. ita singu-
lariter dicit Fede. de Senis in consilio suo. xxij.
quod omnino vide. & idem tenent Docto. in d.
c. personas. & in ca. ex insinuatione. de appe. &
idem tenet do. Ludo. de Ro. in. cxlj. singulari.
quod perpetuo nota. Sexta cautela est, quod
per iudicem à quo, prefigatur certus terminus
competens ad prosequendum appellacionem,
quo elapso, si non fuerit prosecuta, rata manet
sententia, & iudex à quo, poterit eam executio-
ni mandare, nec retractare potest: vt est casus
in c. cum sit Romana. extra de appell. & habe-
tur in c. cum causam. de re iudi. & c. ex insinua-
tione. de appell. & in l. presēs. C. co. ti. per do.
Ludo. de Ro. in. clxx. singulari. & per do. Mat.

the. de Mat. in. xxij. notabili. & intellige perfe-
ctionem appellacionis finiendā, quia talis ter-
minus non potest assignari per iudicem à quo
& in d. ca. ex insinuatione & nota. gloss. ordin.
in d. c. cum sit Romana. sed intellige de termi-
no appellacionis prosequendā, vel inchoandē:
vt est casus, qui ira debet intelligi in d. c. cum
sit Romana. & in d. c. cū causa. & intellige om-
nes predictas cautelas, quando iudex à quo de-
tulit appellacionem, aliās autem si non detulisset
sed inciperet procedere post appellacionē in
terpositam, non posset assignare aliquē de pre-
dictis terminis: vt singulariter nota. Innocen.
in c. fina. extra de accusat. & dominus Ludo. de
Roia in. clxv. singulari. & habetur in d. c. cum
sit Romana. per Doctores. Septima cautela
est, quod ille qui credit habere sententiam pro-
se, faciat quod iudex admoveat partem, vt com-
pareat in tali termino ad audiendum sententiā,
quia si nō comparebit in termino, & sentur sen-
tentia, ille admonitus per iudicem non poterit
appellare. Et est ratio, quia simplex admoni-
tio iudicis, habet vim peremptoriā, & constituit
iussum in vera contumacia, adeo quod non po-
terit postea appellare, si comparuerit. vt est gl.
valde no. in l. 2. C. quomodo & quando in quā
ita vult per illum textum. & ibi hoc not. singu-
lariter Angel. quod perpetuo tenementi.

Cautela, quod ualet praescri- ptio cum mala fide. XLVI.

1 Possessor mala fidei, nullo tempore praescribit.

V I D I M V S † in c. fin. de praescri. quod
possessor mala fidei, nullo tempore praes-
cribit. & istud debet obseruari etiam in foro ci-
uili, secundum veram opi. vt ibi dixi. sed caute-
la est secundum Bald. ad hoc ut aliquis laicus po-
sit praescribere, etiam cum mala fide, & quod
omnes praescriptiones sint licitae, quod fiat sta-
tutum in ciuitate generale, quod omnia statuta
loquuntur de praescriptionibus, habeant vim cō-
tractus, & consensus utriusque partis ibi nō po-
test dici, q. proprie sit mala fides. ff. de re iudi. l.
non fraudantis, facit. l. cū donationis. C. de tran-
sact. & probabiliter anima saluatur, & voluntas
ciuiū, & bonum publicū obseruatur. & hoc cōs-
ilium est de ingenio meo. ita dicit Bald. in d. c.
fi de praescrip. vbi vide.

Cautela ad hoc, quod priuile- gium non intelligatur reuo- catum per legem generalem il- lius qui illud ante cōcessit sci- licet quod annectatur & in- corporetur statutis. XLVII.

1 Privilegium principis statutis additum, quam efficaciam habeat.

Domini

DOMINI & principes expennero concedunt privilegia immunitatis, & exemptionis alicui benemerito de re publica, & processu temporis, per legem generalem cassant & annullant omnia privilegia exemptionis per eos concessa. Cautela est, quod non possit reuocari, videlicet quod faciat inseri in libello statutorum ciuitatis, quando ei conceditur hoc privilegium, & huc debet inseri, quando reformatur statuta, vel si non reformantur, dicitur:

† & hoc privilegium ad laudem statuti nostris, & pro statuto etiam intelligitur, nam hoc casu quodcumque dominus vel princeps cassaret omnia privilegia, tamen nunquam de isto intelligitur in statuto inserto, nisi de eo fieret expressa mentio, istud probatur per gl. in aut. qua in provincia. C. ubi de cri. agi o. & ibi hoc tenet do. Pau. de Cast.

Cautela ad hoc, ut quis semper teneatur de calu fortui

to. XLVIII.

1 *Conductor simplex regulariter, quo tempore pensionem soluere non tenetur.*

1 **R**EGULA † est, quod simplex conductor non tenetur tempore guerra solvere pensionem, sed non potest recipere fructus, ut litem queritur. § exercitu. ff. loca. idem, quando non potest recipere propter aliquam tempestatem. l. si merces §. vis maior. eod. titu. & l. ex conducto §. j. Idem, quando ex alia causa simili percipere non potest, puta propter sterilitatem, ut l. si vni. in prin. eod. titu. & in c. propter sterilitatem. in prin. extra de loca. sed de liuellario dubium est, sed veritas est, quod non tenetur: ut no. in l. j. C. de iure emphy. per Doct. & in d. c. propter sterilitatem. Sed cautela est, quod sine dubio in omnibus praedictis casibus teneatur indistincte tam conductor, quam liuellarius ad soluendum pensionem, si instrumento locationis renunciatum est per conductorem, vel liuellarium, seu emphyteotam exceptione doli mali, conductione, sine causa etiam iusta, & cum consilio, quo conductor vel liuellarius se tueri possit a praestatione pensionis: nam tunc tenetur ad solutionem mercedis, et si guerra superueniat post locationem. secundum Alber. de Ros. qui dicit se obtinuisse coram collegio Pergamensi, ut ipse no. in l. item queritur. §. exercitu. ff. loca. & ita dicit in Lombardia obseruari, quod nota bene.

Cautela quando instantia perit, quod reiterentur omnes termini.

XLIX.

1 *Instantia cause principalis, de iure canonico nunquam perit, secus tamen de iure civili.*

1 **L**ICET † de iure canonico, instantia cause principalis nunquam pereat, ut in c. pe. extra de iudi. tamen de iure civili, in casibus civilibus perit triennio, in criminalibus biennio, ita quod nec de consensu partium potest prorogari, ut est casus in l. propterandum. in prin. & ibi not. C. de iudi. tantum, quod perempta instantia, pereunt omnia acta usque ad litē contestatam, & multa quae fiunt post litem contestatam, ut habetur plene per Bart. in l. cum lite motua ff. iudica. sol. & not. in l. propterandum. in prin. & sic est necesse de nouo incipere processum, ut in dictis iuribus habetur. Sed tu adde hanc cautelam, quod partes sibi promittant adinuicem per solennem stipulationem, & etiam per iuramentum: quod sit triennium laberetur antequam causa expediat, quod vnico contextu, actor & reus teneantur producere libellum, & responsiones, & replicationes, & omnia acta sigillatim de nouo: secundum l. quae nam. cum ibi no. per gl. Bar. & Doct. ff. de procurat. nam tunc licet instantia dicatur perempta iure nullus tamen in expensis condemnabitur, sed proceditur in iudicio de nouo: & si dicatur, cautela non prouidet, ut instantia non pereat: istud est fatendum, tamen prouidet secundum intentionem partium, scilicet propter expensas, & ne de nouo habeant facere singula acta de tempore ad tempus, sicut facta fuerunt in prima instantia: quod bene no. quia ita saepe practicaui.

Cautela quod non respondens positionibus, non habetur pro confesso.

L.

1 *Positionibus non respondens, regulariter pro confesso habetur, licet sententia requiratur.*
2 *Quaestio generalis est illa, quae omnia capitula complectitur.*

1 **I**LLE qui † non respondet positionibus, regulariter habetur pro confesso, tamen requiritur sententia super hoc, ut in ca. ij. de confesso lib. 6. & l. ij. §. quod si actor. C. de iura. calum. Aliquis non respondet positionibus, est ne aliqua cautela, quod ipse non succumbat? Dicas, quod quidam aduocatus adhibuit hanc cautelam, cum clientulus suus debebat haberi pro confesso, quia non respondit positionibus: nam fecit causam committi consilio sapientis sub hac forma, quae essent partes iudicis in diffinendo: & quia non erat pronuntiatum, quod positiones haberentur pro confessatis, non potuit consultor consulere super eius positionibus tamquam confessatis, & sic stetit actor absque probatione ex forma commissionis, cum nihil nocuerit eum respondisse. & ideo tu aduocate partis alterius esto cautus, ne clientulus circumueniatur in forma puncti, quando transmittitur ad consulendum, dicas ergo, iudex commisit, quid iuris, nunquid

2 Instantia. Perit quatuor modis, scilicet lapsu temporis. Item si absolute reus ab observatione iudicij ante terminum. Item si per renuntiationem litte. Item si remittatur. Pal. in mar. verbi. instantia. verbi. ij.

Barthol. Capoll.

nunquid diffiniendum exagitur? ita dicit Barthol. nota. in ca. vnico. in fi. de lris contesta. & est ratio: quia quando punctatur causa diffinienda, intelligitur de diffinitiva, argo l. pen. §. bi-
duum. cum gl. th. quando appellan. sic. vnde cū vigore commissionis, debeat consultor iudicare tantum super causa principali, & sic diffinitive, & non super interlocutoria, sequitur quod cum sit pronuntiatum interlocutorie, positiones haberi pro confectis, quod nec ille cui est causa commissa iudicare vel consulere poterit. sed cum causa committitur, quid iuris? intelligitur esse commissum, ut super omnibus consilium. † Nam questio generalis est omnia capitula complexens: ut l. eius qui in provincia ff. si certum pet. vnde si committitur alicui questio consulenda, per istum modum quid iuris? nisi super omnibus consilium reddatur, non videtur consilium reddidisse. arg. ff. de arb. l. quid tamen. ut dicit no. Bald. in c. j. in tit. de controver. inuesti. in v. feud. & no. per Ang. in l. querebatur. in princip. de testam. ff. & l. si fundum sub conditione §. Stichum Sempronio. de leg. primo dixi in repeti. cap. j. de feud. cog. & ideo quando in casu proposito committitur decidenda vel consulenda, quid iuris? intelligitur, ut super omnibus articulis pronuntietur uel consulat, & sic cum reperiatur partem fuisse in respondendo positionibus, debet super hoc consulere super causa principali, & sic illum habeat pro confesso condemnando, quod bene no. ut scias praticare, quia erit utilis tam pro actore, quam pro reo.

a Poter. cap. Ca-
tura debitoris
regulariter fieri
pōt, nisi si scēmi
na, uel i domo,
sed pcedere cit.
Bar. i l. cōfenta
neū. 3. colū. C.
quō & qñ. i. ver.
cōtra hoc opp.
de le. j. Captura
in ppria domo
debitoris p de-
bito ciuili, n̄ va-
let. l. pleriq; ff.
de i ius vo. De-
bitor in domo
propria in qua
nō habitat, capi
pōt. Bar. i l. nec
in ca. ff. de adul.
Doc. mod. in l.
pleriq; Item in
horto, ad quē n̄
sit aditus a do-
mo habitatiōis.
at. l. pradijs. de
leg. 3. & l. olim.
pe. col. ff. de ser.
vr. pr. Item in
apotheca. do. &
Pa. de Ca. in d. l.
pleriq; vbi Car.
& Bu. t. contra
Bar. & Abb. ibi
distinguit, & re-
fert opi. Bar. fu-
isse Hof. & vide
Abb. in c. q. cle-
ricis. de fo. cōp.
in pe. col.

Cautela ad l. pleriq; de in ius uocā ut inuitus possit quis extra- hi de domo.

L I.

- 1 Domo nemo inuitus extrahi potest.
- 2 Domo pro criminalibus quis extrahi potest.
- 3 Citatus per se, uel procuratorem comparere potest.
- 1 REGULA est, † quod nemo inuitus tra-
hi de domo potest, quia domus cuique tu-
tissimum refugium est: ut est dictum in l. ple-
rique cum seq. ff. de in ius voc. & in l. nemo. de
reg. iur. Sed cautela est, quod iudex præceptū
faciat debitori meo, quia stat in domo, vel non
vult exire, quod compareat coram ipso sub pœ-
na quinque vel sex librarum applicanda fisco,
nam si compareat, poterit capi extra domū,
si noluerit comparere, iudex condemnet illum
in illa pœna fisco applicanda, quam pœnam si
non soluet, possit capi etiam in domo, † quia
pro criminalibus quis possit capi, & extrahi de
domo l. nemo carcerem. C. de exat. trib. lib. x.
nam condemnatus fisco, propter contemptum
mandati, dicitur condemnari criminaliter, iux-
ta ea quæ habentur in l. iij. ff. de sepul. viis.
Item condemnatus etiam simpliciter potest in
carcerari, & quia est condemnatus fisco, potest

extrahi de domo, & quando erit ibi positus in
carcere, poterit ibi pro debito alio condemna-
ri, secundum ea quæ habentur per Barthol. in l.
ij. de custod. reo. & in sua disputatione quæ in-
cipit, Lepus captus. & istam cautelam ponit
Barthol. in effectu in l. sacrilegij. §. fina. ff. ad le.
Iuliam pecu. Sed circa prædictam cautelam po-
test duplex remedium adhibere. Primum est,
quod si est citatus, mittat procuratorem, vel
nuntium † quia quando quis est citatus, potest
regulariter comparere per se, vel per procura-
torem. iuxta no. in l. fina. C. de procura. Aliud
remedium est, quod si nullo modo compareat,
quod ipse potius soluat condemnationem uel
multam, quam quod pariat se detineri, ut
habetur per Oldr. in l. iij. §. prætor. ff. de dam.
infect. Sed contra primum remedium possit
adhiberi cautela per iudicem, uidelicet quod
citet eum, ut personaliter compareat, & per pro-
curatorem, quia vult loqui secundum, & ea nō hoc
casu mittendo procuratorem, non excusaretur.
facit quod habetur in ca. cum dilecti. in versic.
personaliter. extrā de referri. & in c. fin. §. is au-
tem. extrā de offic. deleg.

Cautela quod ex delicto patris, filius non priuetur successio- ne.

L II.

- 1 Filius delicto patris aliquando succedat primarius non tamen agnatus.

PROPTER † delictum patris, etiam ali-
quando priuatur filius sua successione, & nō
agnatus. de quo habetur in l. adoptiuum. ff. de
in ius voc. & in l. ij. C. de libe. & eorum li. & in
c. pe. si vasa. feud. priue. cui deferatur. sed circa
hoc hodie potest adhiberi cautela, quando pro-
prietas spectat ad filium, & ad patrem vsusfru-
ctus, quod pater renuntiet vsufructui. dicit An-
gel. in d. l. adoptiuum. quod hoc remedium pro-
uenit in quodam patre, qui calore iracundie oc-
cidit filium habentem patrimonium maternū,
vnde ei non poterat succedere, & similiter filij
eius videbantur exclusi a successione, ne patri
acquirant, vnde alij attinentes ex latere mater
non dicebant hæreditatem ad se spectare, pater
renuntiavit vsufructui, & alij fratres obtine-
runt.

Cautela ad hoc quod quis nō te- neatur de falso, quando falsis instrumentis uel testibus fuit usus.

L III.

- 1 Attestationibus publicis partibus, quibus inter-
rogationes fieri solent.
- 2 Responsum petitioni seu responsioni conforme esse
debet.

Paria

- 3 *Pari sunt non respondere, vel clare non respondere.*
 4 *Domini si ratum habere promittat, qui quid erit legitime per procuratorem factum, ratihabito non tenet.*

COMMVNITER † in causis publicacionis attestacionibus, solent fieri interrogaciones partibus, si volunt uti literis & attestacionibus, & instrumentis bonis, veris, legalibus & legitimis, ad hoc ut si dixerint quod sic, & repariatur falsitas, puniri possint de falso, & causam amittant, non quia falsum fecerunt, sed quia falso vti sunt, sed pone quod quis produxit instrumentum bonafide quod credebatur esse verum, postea peruenit ad eius notitiam quod est falsum, uel fecit examinare testes suos, quos cognouit publicari attestacionibus falsum dixisse, que cautela est, quod si producent non teneatur de falso pro vii dictorum testimonium, secundum Bald. not. in l. si C. si ex fals. instru. quod aut interrogatur pars producent, si uult uti attestacionibus, & instrumento probationis pro bonis legalibus, aut non interrogatur, & non ponit, quia illud non est veri, sed visum esse, quando aderat bona fides, sed si interrogatur, dixi cautela est, quod respondeat, ita quod non possit comprehendere ex uerbis, quod reputet instrumentum vel testes falsos, quia esset diffamare se & alium, & ponere se & alium in periculum: nam in talibus multum est periculosa suspicio iudicis, ut l. si aduersarius. C. de fide instrumenti. & l. iubeamus. C. de probat. debet ergo hoc modo cautus respondere, quia non reputo mihi hos testes, uel de illo instrumento non curo, & vti cedo, ut dicit Bal. l. in d. l. fina. Nam si interrogatus disceret simpliciter se velle uti instrumentis vel testibus, videtur fateri, illud falsum, ut not. Bald. in d. l. si aduersarius. C. de fide inst. & consulo, quod talia potius facias per procuratorem generalem, quam per seipsum, iuxta no. in l. furci. §. qui alium. ff. de his qui no. infam. & de generali procuratore, cum libera intelligas: alias procurator generalis non possit cedere testibus & instrumentis, sicut non possit cedere literis. Alias posset adhiberi alia cautela circa prædicta, secundum quosdam, uidelicet, quod in responsione dicatur, quod vti intendit testibus, attestacionibus, & instrumentis pro bonis, veris & legalibus, si & in quantum de iure sunt, & non aliter, & alio modo vel sic dicat, quod vult uti in illis passibus, & punctis, qui sunt in eius fauorem, nec aliter declarare, sed ista cautela pro cederet, si opponeretur à parte. Sed tu dic, quod per alteram partem posset opponi, quod non sic sufficenter responsum, † quia responsum debet esse conforme petitioni, seu interrogacioni, ut l. stipulationem. §. cum additi. ff. de verb. obliga. sed interrogatio fuit simplex responsio ergo dicitur, quod ista responsio non est clara, & non redditur aduersarius, uel iudex certus, ergo responsio non sufficit: † quia paria sunt non respondere, uel clare non respondere, ut l.

de ætate. §. nihil. ff. de interrogat. & sicut dicimus de procuratore, † quod si dominus promittat ratum habere, quicquid erit factum legitime per procuratorem, non ualet. Itē quia iuramentum est indiuiduum, ut not. Bal. in c. j. §. cum aut. de contr. inuest. & no. in l. si auus. in prin. ff. de usufruc. unde interrogatus super depositione testimonii, uidetur interrogatus super iuramento, quod est principale, & à quo dependet depositiones, & ideo non potest pro parte adaptari, & pro parte non iuxta no. in l. Aurel. §. idem quæsiit in super. ff. de leg. j. per Bartol. & hoc casu, in effectu voluit Bald. in quodam suo consilio, quod incip. In Christi nomine amen. decreto cauetur, quod post publicationem testimonii.

Cautela pro illo qui debet producere instrumentum ad partes longinquas, ad hoc ut fidem faciat.
 LIII.

1 *Signa testimonii quanta in chartis existunt, tanta instrumenta esse dicuntur.*

SI aliquis haberet contrahere cum aliquo forensi, & esset necesse producere illud instrumentum in partibus longinquis, esset impossibilis literarum probatio, propter loci distantiam, si instrumentum rumperetur, cautela est, quod fiat instrumentum, & insinuetur de partium voluntate: nam hoc factum, fides dicti instrumenti, non poterit in dubium reuocari, ut probat aut. de fide instru. in §. nihil. in ver. insinuet. & ibi gl. quæ incipit. q. d. si ibi dubium est, de fide chartæ, & ibi hoc not. Ang. sed ista cautela non videtur sufficiens, quando instrumentum deferretur ad longinquas partes, nam sicut negatur instrumentum, ita posset negari insinuatio, & consensu partium, sic ideo melior cautela, quod tu qui celebras contractum cum aliquo forensi, vel ciue, & instrumentum debet dimittere ad partes extraneas, ut facias dictum instrumentum scribere per tabellionem publicum, & subscribere tres tabelliones honestos, & signare eorum signis, ad hoc ut non possit negari instrumentum, et manu notarij. & hoc probat gl. no. in aut. de tabelli. in §. alias aut. in gl. quæ incipit, caue tibi. in fin. † quæ dicit quanta signa sunt in chartis, tot & plura sunt instrumenta, ut in §. oportet. de fide inst. de hoc etiā not. Ang. in d. §. j. in aut. de tabe. col. 4. Solet et adhiberi cōis alia cautela, videlicet quod à fine instrumenti, vel et in alio instrumento officialis loci, in quo est scriptum instrumentum, sicut est prætor faciat scribere literas de legalitate notarij, dicendo notum sit in oibus, quod notarius qui scripsit tale instrumentum, ponendo principium & finem, est bonus, verus & legalis notarius: & quod eius instrumento adhibeatur bona & plena fides &c. & apponatur ipsius officialis sigillum, iuxta not. in c. j. & ij. & in c. inter dilectos. de fide instru.

Cautela

Barthol. Capol.
Cautela pro illo qui aliquid per
didit in ludo. L V.

1 Ludo aliquid surripiens, nedum a fione pœnali non
tenetur, sed nec iudicio rei persecutorio.

a Propria au.
Iudēs pœt pro-
pria auctoritate
auferre vel fu-
rari, id quod in
ludo amittit, vel
aliquid æqui-
ualens. leg. i. in
prin. & ibi Ra.
& Flo. ff. de a-
leato. nec tene-
re pœna furti, vel
bono. rapt. nec
ad restitutionē.
10. An. sing. i. c.
vbi periculum.
de ele. in. 6. no.
in ult. col. quod
verū si furatus
est in ipso ludo
& tpe ludi, non
si post Bart. in
d. l. j. sed vide in
d. l. j. §. 2.

b Noceat do.
Cōtumacia p-
curatoris nesci-
entis responde-
re, an domino
noteat, vide
Bal. in add. Spe.
de pœ. ver. si p-
curator respon-
det. Itē cōtuma-
cia pcuratoris
nocet domino,
i hisque pœnēt
ad pœcū cau-
tē, non quo ad
multā iponen-
dam, nec quo
ad alias pœnas.
Bar. in. l. cū qui
in ult. no. c. de
pœu. & ibi Bal.
in. v. no. vi. Bar.
in. l. quāuis. in
ult. co. ver. 3. cō
fuevit dubitari.
ff. de dam. infe.
& in. l. quoties.
C. de dign. lib.
xij. & in. l. j. §. si
procurator. in
j. q.

S I aliquis scolaris, vel alius per ludum amittit
specuniam, libros, vel alia bona, iuxta ea quæ
habentur in aut. aleatū ludus. C. de reli. & sum.
fu. & de aleato. & in toto ti. de alea. ad hoc vt
iple possit recuperare illud, quod perdidit in lu-
do, & tantundem cautela est utilis, q̄ ille qui p-
didit, iterum vadat ad ludendum cum illo qui
vicit, & surripiat, si potest etiam furto, illud q̄
perdidit, pecuniam, vel aliquid de bonis vincen-
tis, dum est in ludo: & isto modo satisfaciatur pro-
pria auctoritate a, & erit securus, quia non pote-
rit conveniri ab illo cui surripuit, quia non cō-
petit actio: vt est tex. in. l. si. in pri. & ibi hoc no.
Ray. & d. Flo. ff. de alea. qui dicunt, q̄ per illum
tex. Ray. ita consuluit cuidā scolaris suo, & dū
postea esset accusatus de furto, ipsum defendit
ita, q̄ fuit absolutus. f. Et adde & intellige, q̄ ta-
lis surriprens in ludo non tenetur, nedum actio-
ne pœnali, sed nec iudicio rei persecutorio, quia
illud editum de aleatoribus, quod denegat iu-
diciū, loquitur simpliciter, & intelligitur tam
de iudicio pœnali, quā rei persecutorio, & ita
intelligit Ioan. An. illum tex. 4. c. vbi periculū.
pe. co. de ele. in. 6. in nouel. & ideo pro hoc cō-
cludo, q̄ ille qui surripuit in ludo, vt dictum est
suprà quando perdidit, non solum poterit con-
ueniri a fione de furto, sed etiā ad restitutionē
rei furto lubratā, q̄ tene ppetuo mēti.

Cautela pro illo qui impetrat a
principe, quod non teneatur
soluere onera, seu alias præsta-
tiones. LVI

1 Concessiones imperatoria per importunitatem fa-
cta esse præsumuntur.
2 Bona alicuius rebellis, si quispiam a principe impetra-
uerit, impetratio ex concessio non valet.

E T est cautela pulchra, quam multi sapenime
ro, & maxime milites impetrāt a principibus
vel dominis: quia non tenentur soluere onera,
& præstationes & simpliciter ea impetratio, est
nulla ipso iure: vt est casus no. in. l. nauicularii.
1 C. de decur. li. x. f. vbi imperator vult, q̄ cōces-
siones & exēptiones faciat etiā per Imperatorē
non valeant, & præsumantur esse facta potius p
importunitatē, quā q̄ Imperator ita voluerit,
per tex. in. l. j. C. de pœ. bo. subla. lib. x. f. vbi ha-
betur, q̄ si aliquis impetret bona alicuius rebel-
lis, nō valet impetratio & cōcessio. Sed Cautela
est, vt similes impetrationes valeant, q̄ dicatur
in priuilegio, & concessione exemptionis in

specie, non obstante. l. nauicularii. C. de dec. &
in secundo casu, impetratio bonorum rebellis
dicatur, nō obstante. l. j. C. de pœ. bo. subla. qui
tunc bene valent dictæ concessiones, vt no.
Bar. in. d. l. j. & est singulariter no. contra simi-
les impetrationes. & vide in se.

Quando contumacia procura-
toris noceat domino. LVII.

1 Contumacia est aliquid non facere.
2 Contumacia d. minus mittens procuratorem, qui-
bus in casibus non incurrit.
3 Contumacia procuratoris, an ex quando domino
nocere habeat remissime.
4 Indensus dicitur is, pro quo generaliter vocatis
amicis ex coniunctis, nemo comparuit.
5 Mandato generali negotiorum, delictum non con-
tinetur.

I S T I articulus, an contumacia procura-
toris noceat domino, est quotidie in vfu, & a
nemine declaratur. propterea dicaris sic, q̄ pri-
mo videndum est, quid sit contumacia procura-
toris, & quæ domini, super quo pul. hre loquitur
Bar. in. l. cū filius. §. in hoc. de ver. ob. f. Di-
catis ergo, quid contumacia est, aliquid non fa-
cere, & ideo contumacia dicitur illius, cui face-
re principaliter erat iniunctum, & ideo si domi-
nus citatur, & mittat procuratorē qui non cō-
paret, non excusatur, mittendo procuratorem.
allegat tex. in. l. procuratorem. §. tutores. ff.
manda. & notat. Bar. in. l. non distinguemus. §.
pe. ff. de arbi. quod verum est, si procurator nō
comparat prima vice ad litem: si postea non cō-
paret, dicitur contumacia procuratoris, vt notat
2 Bar. in. d. §. ad hoc, quod tamen dixi: f. q̄ si do-
minus citatur, & mittat procuratorem qui nō
comparat, dicitur contumacia domini, non pro-
curatoris. Fallit in quatuor casibus. Primo fal-
lit, quando casus fortuitus contingit in perso-
na procuratoris, propter quem non potuit cō-
parere: vt. l. iuribus. C. qui pet. tu. Fallit secū-
do, quando in personam procuratoris non con-
tingit casus fortuitus, tamen aliud impedimen-
tum eum de iure communi excusans, secus si sit
impedimentum excusans eum de iure, speciali,
vt declarat Barto. in. d. §. ad hoc. Tercio fallit
secundum dominum meum, vbi requiritur do-
lus domini, in missione in possessionem ex se-
cundo decreto, in personalibus: vt. l. Fulcinius.
§. quid sit latitare. ff. ex quibus cau. in posses-
eatur. nam constituere procuratorem qui non
comparat, est culpa, vt. l. eum qui rem. in. ff.
commoda. & l. cum plures. §. seruum. ff. loca.
ideo ex contumacia procuratoris, nō fit missio
contra dominum. Ista tamen proprie non est
fallentia, vt videtur, quia par verum est dicere,
q̄ est contumacia domini, & non procuratoris,
licet non sit talis, propter quam fit missio, ex
secundo decreto. Quarto & vltimo fallit, quā-
do pro

do procurator talis constitutus à domino, qui
 communis opinione reputatur idoneus. nam
 hoc casu, dominus constitutus, liberabitur à cul-
 pa, vt l. argenti. in l. ff. cōmo. hęc tamen cō-
 stitutio, non sufficeret in via, in qua proceditur
 contra carēte in culpa, vt in missioe ex primo
 decreto, quæ fit etiam contra absentem ex pro-
 babili causa, vt no. in lignore. ff. de test. mi-
 li. 1. Sequens articulus est, vtum contumacia
 procuratoris noceat domino. in quo articulo
 Bar. plenius locutus est in l. j. §. si procurator.
 ff. si quis ius di. Iste sunt communes conclusio-
 nes, & non veræ: quando non factū procurato-
 ris, prima facie sonat in delictum, vt nō compa-
 ret ad iudicis mandatum, tunc si agitur de his
 quæ sunt modici præiudicii, vt mittere in pos-
 sessionem, ex primo decreto, contumacia pro-
 curatoris nocet dño, casus in hac lege, quæ ita
 cōtinet intelligitur. Si vero agitur de his quæ
 sunt magis præiudicii, vt est missio ex secūdo
 decreto, contumacia procuratoris non nocet
 domino, vt l. hoc amplius. §. si ff. de dam. infec.
 & in l. cum viutu. §. i. ff. de noxali causa. agi-
 tur, hoc vltimum salit, nisi dñs sciens procura-
 torē hoc nō fecisse, non purguit eius morā, ut
 l. 2. C. de exat. milit. ann. lib. x. Et ita intellexit
 Bart. l. non solū. in prin. §. de procu. Sed tūc no-
 cet dño propria contumacia, in non purgādo,
 non autem contumacia procuratoris, hęc sunt
 conclusiones in quibus communiter transeunt
 ignorantes, & non veræ. Et primo falsa est illa
 conclusio, secundum dominum meum, quod ex
 contumacia procuratoris fiat missio ex primo
 decreto cōtra dominum, allegatur ille tex. ubi
 est casus ad litteram in contrarium, qui tex. non
 vult, qd ex sola contumacia procuratoris fiat
 missio, sed dicit, quod post contumaciam pro-
 curatoris, iudex dēt deliberare, an debeat mittere
 ex primo decreto, & cōsiderare an dñs sit
 indefensus, quasi sentiat, quod sola contumacia
 procuratoris non faciat videri dominum inde-
 fensum. 1. J. n. dicitur indefensus, pro quo ge-
 neraliter vocatis amicis & coniunctis, nemo ap-
 paret. l. i. de aut. p. r. §. fin. cum l. seq. ff. qui. ex
 cau. ma. & l. hoc autē. §. j. ff. ex qui. cau. in poss.
 eat. & no. glan. l. ij. co. titu. Item non est vera
 conclusio, quod in his qd sunt grauis præiudi-
 ci, contumacia pō nō curatoris nocet dño. p
 hoc allego vobis casum in c. suborta. de sentē.
 & re iud. vbi propter cōtumaciā procuratoris,
 fertur sententia diffinitiva contra dñm, quæ est
 magni præiudicii. Ang. qui cognouit dictā Bar-
 tol. non esse vera, dedit aliā doctrinā, nec distin-
 guit, an sonet in delictū, vel non delictum: nec
 inter ea quæ sunt magni, vel parui præiudicii.
 Sed prima conclusio eius est ista, quam etiam
 sequitur Bal. vbi requiritur vera domini contu-
 macia, hoc est dicere, dolus domini, contuma-
 cia procuratoris, nec domini, non nocet domi-
 no, iō ex contumacia procuratoris nec domi-
 nus muldatur, nec excludit à beneficio ap-
 pellati in hoc vltimo, de beneficio appelladi,
 Bar. adē tenet in alia rōne, quia beneficium ap-

pellandi, est magni præiudicii. Secūda cōclu-
 sio Ang. est, vbi sufficit si ita contumacia domi-
 ni, cōtumacia procuratoris nocet domino, quia
 contumacia procuratoris, est ita contumacia
 domini. Ex hac conclusione, sequuntur infinitæ
 illationes in practica. Prima est, quod si pro-
 curator actoris deseruerit, cām condemnabitur
 dominus in expensis, ex contumacia procura-
 toris hoc intelligit Inn. extra ut lit. non conue.
 c. j. Bar. vero in l. j. §. si procurator. ad fi. C. mi.
 videtur contrarium dicere, dicēs, quod sicut ex
 procuratoris contumacia dñs non muldatur,
 vt in l. j. §. si procurator. ita nec condemnatur
 in expensis, vel interesset, quia illa duo à pari pro-
 cedunt, vt d. §. si procurator. & §. se. 1. Itē sicut
 in mandato generali negotiorū, non continetur
 delictū, ut l. si procurator. ff. de cond. ind. &
 in l. si pater. ff. qd in frau. credita nec in manda-
 unius tā, intelligitur mandantis contumacia,
 in aliqua parte. Soudit tñ Bar. singulariter ibi,
 quod hoc casu damnatur dominus p viam exci-
 piendi, quia poterat sibi denegari audientia,
 donec soluat tibi expēas, & delictū procurato-
 ris, facilius nocet domino, vt causet exceptio-
 nē contra dominum. quā actionem, vt dicitur
 in delicto in faciendo, dominus meus in hoc ar-
 ticulo allegando, dixit distinguendam inter ex-
 pēas, ratione victorie, & ratione contumacię.
 Si querimus de expensis, ratione victorie, con-
 tumacia procuratoris nocet domino, si dedit
 spectrale inandātū ad causam: alias si contuma-
 cia non noceret, sententia lata contra procura-
 torem, diceretur lata contra gestorē sine mādā-
 to, & non præiudicaret domino, nisi ratum ha-
 beret. l. ij. §. stipulatio. ff. iud. solui. quod est fal-
 sum, vt in d. c. suborta. In expensis vero, qd ve-
 niunt ratione absentię, Raph. sequitur Bar. qd
 contumacia procuratoris non nocet domino,
 per suas rationes. Secundo sequitur ex dictis
 Ang. quod concordet cū Bart. in illo articulo,
 procurator non appellādo. 7. x. dies, præiudicat
 domino, mouetur tamē diuersis rationib. Bart.
 hoc ideo: quia non appellare, non sonat in de-
 lictum. Ang. hoc ideo, quia ibi non appellando,
 non requiritur vera domini contumacia. Ad-
 uertatis tamen, quia est vna gl. quam non alle-
 gant, & est multū singularis in l. j. in fi. ff. quan-
 do appel. fit quæ dixit, quod ita demū non ap-
 pellādo, procurator præiudicat domino, si non
 est soluendo. & solet illa gl. allegari per moder-
 nos in autē. hodie. C. de app. Item sequitur ex
 dictis Ang. quod si procurator rei citatus perē
 prore non comparet, & condēnatur, talis cita-
 tio nocet domino, quia in perēptoria non re-
 quiritur vera domini contumacia, sed sufficiūt
 tres denunciationes, vt l. ad perēptoriū. ff. de iu-
 di. & in l. tres denunciationes. C. quō & quando
 iudex. & hoc satis probatur in d. c. suborta. con-
 trarium tenet Bar. in hoc, dū vult, quod in his
 qd sunt magni præiudicii, contumacia procura-
 toris, non nocet domino Raph. concordat istas
 op. per distinctionem, an procurator sit soluē-
 do, vel non. & dixi in proximo arti. Vltimo se-
 quitur

Barthol. Capol.

quitur ex dictis Angel. quod interpositione secundi decreti facienda in reali, in qua sufficit ficta contumacia in domini, ut l. si finita. §. si forte. ff. de dam. inf. ex contumacia procuratoris, fiet missio ex secundo decreto contra dominum. & hoc casu Bar. male loquitur, quod tenuit indistincte, quod missio nulla ex secundo decreto, sit contra dominum ex contumacia procuratoris, sed debet Barthol. saluari in missione in possessionem quæ sit ex secundo decreto super personalibus, quæ requirit dolum domini, & lationem, ut l. Fulemius §. quid sit latitare. ff. quibus ex caus. in possideatur.

Differentia, quomodo legatum sit non scriptum, vel caducum. LVIII.

- 1 Homo mortuus, non est homo.
- 2 Legatum non capit vires, nisi post testatoris mortem.
- 3 Conditione quicquid est, non est in obligatione.

PRO non scripto legatum est, quando testator relinquit alicui qui erat mortuus tempore testamenti, siue legatum quod caducum est, quando legatarius, siue hæres vivebat tempore testamenti, siue legatus, sed mortuus est viuo testatore. Caducum legatum vel institutio est, quando legatarius, vel hæres mortuus est ante testatorem, pendente conditione legati, vel institutionis. Et his casibus deuenire debet portio istorum in substitutum specialiter eis datum, secundo in coniunctum siue hæredem aut collegatarium in l. vnica. §. cum triplici. C. de cadu. tollen. Ratio primæ decisionis est: quia si relinquitur mortuo, relinquitur ei qui non potest capere: §. quia homo mortuus, non est homo, ut l. seruum manumissio. ff. de condi. inde. nec hæres illius mortui poterit hære, postquam non habuit fundamentum in persona predecessoris sui. §. Ratio secundi, scilicet quasi caduci est, quia legatum non capit vires, nisi post mortem testatoris. l. à Titio. ff. de fur. Ratio tertiæ dicti est, quia postquam mortuus est pendente conditione, quæ sic antequam purificetur conditio, debet annullari legatum siue institutio: §. quia id quod est in conditione, non est in obligatione. l. cedere diem. ff. de verb. signi. & l. si quis sub conditione. ff. si quis ob. ca. test.

Cautela pro appellato, quando appellans non appellauit infra x. dies a.

LIX.

- 1 Sententia lata si quisquam gravatur, infra decem dies appellandum est, siue fuerit diffinitiva, seu interlocutoria.
- 2 Negativa non semper omni probandi in aduersarium transfundit.

a Decē dies. Appellatio post x. dies, si fiat, & opponatur contra eam, pronuncietur eam, pcedēdū super ea, valet processus, & appellatio infra decē dies presumitur facta à die sciētiæ. Lud. Pō. in l. sciēdū. xij. co. de verb. obli. & Rota in decisi. 119. si postea flor in no.

QUANDO est lata sententia, si graua tur, appellandum est infra x. dies: siue sit diffinitiva, ut in aut. hodie. C. de app. & in c. quod ad consultationem. ad fi. de re iud. in c. cum dilecti de elec. cum si. siue sit interlocutoria, ut est tex. cum glo. no. in ca. significauerūt. extra de testi. & iō. si aliqui appellauerunt post x. dies, non tener appellatio, ut dictis iuribus. Sed dubium est, quod si esset appellatum post decem dies, qualiter debet opponi per appellatum, quod non sit appellatum tempore debito. Et dic, quod cautela est secundum Ioan. Ant. in c. Romana. §. si vero de app. in vi. quem sequitur ibi Do. videlicet quod appellatus dicat, nego appellatum infra x. dies, & non dicat appellatum fuisse post x. dies. Et hæc cautela utilis est propter duo. Primo, quia non sequitur, quia si appellauit post x. dies, ergo non prius, quia potuit prius appellare. extra de testi. cum tu. Secundo, quia utilis est propter negatiuam, quia negando transfundit in eum ius probandi, ut ff. de prob. l. ei qui dicit. sed Do. ibi dicit, quod ista secunda ratio non est bona: §. quia negatiua non semper transfundit onus probandi in aduersarium: ut no. in ca. super his. extra de acc. & no. in ca. j. de concess. lib. 6. Nam scire debes, quod quando queritur an aliquis appellauerit congruo loco & tempore, vel appellationes petierit, vel suam fecerit, tunc sine dubio ille qui appellat, debet probare, ut l. litigatoribus. & l. eos in prin. & l. p. C. de app. ut no. Spec. in ti. de citatione. §. sequitur videre. iuxta princ. & de appella. §. qualiter autem appellatio. vers. & aduert. & ita dicit etiam Arch. xxij. q. j. ad fi. & ad de, quod dixit idem Arch. l. dist. si quis preposuere. præsumitur tamen temporis solennitas, videlicet quod infra x. dies, fuerit interposita appellatio, ut vult Bald. in aut. hodie. C. de app. & Ludou. de Rom. in l. sciendum. ff. de ver. obligat.

Cautela quomodo iurabit ille qui soluit nemine præsentem, ille qui mutauit etiam nemine præsentem, & reperitur per eundem. LX.

- 1 Mala omnia pati debemus potius, quam malo consentire.
- 2 Inramentum super vna re tantum, & de eodem tempore indissolubile dicitur.

SI mutauit tibi centum in camera, & tu restituiisti mihi similiter nemine præsentem, & postea peto à te ista centum, & volo stare iuramento tuo, vel tibi facio vnam positionem, quod tibi mutauit centum, an licite & secure posses iurare. Et videtur quod non, quia si tu iuras, quod tibi mutauit, compelleris ad restituendum, etiam si diceret, sed ego tibi restitui: quia

quia non crederetur tibi super restitutione iurata no. per Cyn. in l. ij. C. de do. ante nup. & singulariter per Bar. in l. Autelius. §. idem quæsit. ff. de lib. leg. & per Bart. in l. una. C. de confess. & per Anto. de Bur. in c. ex parte decani. de rescriptis. sed si tu iuras, quod non mutuaui, iuras fallum. ergo, & c. gl. in c. cupientes. in uer. mali gnatum. de elec. in vi. facit quod possit iurare, ex quo in veritate non tendit in præiudiciu alterius, etiam quia tu habes ius in principali causa: & quia liberas animam fratris a peccato, quia si bis solueris, illicite retinebit, ut in reg. bona fides de regulis iur. in vi. ¶ Potius debes omnia mala pati, quam in contrarium, scilicet quā malo contentire. quod me. causa. in c. factis. Itē quia principaliter iuramentum præstat Deo, cui non est mentendum: ut no. per. de Anch. in d. c. cupientes. sed Ioan. de Imol. in d. c. cupientes dicit, quod possit forte dici, quod ille non teneatur respondere tali positioni, subaudi nec tu iurare an mutuaui: ergo, & c. sed solū debet iurare, an debeat seu debitor sit: cum hoc persuadere debeat æquitas iudicantis, ut calumniis & maliciis obuietur. ar. in l. fundo. ff. de rei uend. facit l. ubi unq. ff. de interrog. actio. possit ēt forte secundum eum iurare iuro, quod si mihi mutuaui, tibi restitui: & sic non fateretur pure intentionem actoris, ita ut ex illa possit se fundare, sicut dicitur de opponente exceptionem: ut in reg. exceptionem de reg. iur. lib. vi. facit quod not. in l. si quidem. C. de excep. & ca. cum venerabilis. extra eod. tit. Dicit etiam Io. de Im. quod si iudex antaret te ad respondendum pure super depositione mutui, uel super iuramento delato, posses dicere, iuro, quod non mutuaui mihi aliquid, prout quod tibi obligatus sum: & tunc dicit verum, & repellit cauillationem aduersarii. & uide quod not. Arch. in l. q. j. nullus. & ita in effectu uult Do. de San. Gem. in d. c. cupientes. de elec. in vi. quod not. singula. quia quoties potest contingere de facto. Et bene aduertat reus: quia si sibi defertur iuramentum simpliciter, si recepit centum in mutuo, quod non respondeat habui, & tibi restitui: quia respondet ultra delationem sibi factam. nam iuramentum non fuit sibi delatum super restitutione, ergo iuramentum in illa parte non attenditur. arg. l. iij. §. j. ff. de iure iur. cum sim. licet quidam dicant, quod hoc casu debet in totum dari sacramentum, uel in totum non dari, cum iuramentum sit indivisibile: & quia sicut potuisset negare totum, & non negauit, præsumitur quod in omnibus ueritatem dixerit. nam hæc opinio non est uera, per d. l. iij. §. j. & licet iuramentum dicatur indivisibile, uerū est super una re tantum, & de eodem tempore: sed super diuersis rebus uel factis, uel temporibus secus: ut hic, & maxime ubi iuramentum defertur super uno tantum. Nec ob. quod negare potuisset totum: quia dubitauerit ne sibi probaretur, & sic apparet ipsum fuisse iurasse, quia forte confessus fuerat mutuum sibi factum, sed bene sciebat, quod non potuit sibi probare contrarium,

si restituat, unde potius uoluit confiteri mutuum, sicut erat rei ueritas, & dicere se restituisse, quod erat falsum, quam simpliciter negare mutuum. unde ego teneo, quod talis responsio posset diuidi, & acceptari per deferentem. Sit ergo cautus reus, ut ita iuret, ut supra dixi secundum Imol. & bene.

Cautela pro uendicante uxorem, quam prius desponsauit per uerba de futuro secuta copula

LXI.

1 Promitto non accipere alium in uirum nisi te, si casta rustica Patavina communiter faciunt, & sunt uerba de futuro.

MULTOTIES est contentio inter duos vel plures de aliqua uxore diuise, quia quilibet cupit eam habere, & quilibet asserit eam sibi promississe, sed illi qui sunt cauti, & uolunt esse uictores, querant habere rem cum ea, ita quod subsequatur copula carnalis: quia tunc, etsi promississet alteri, primo per uerba de futuro, & postea etiam promitteret per uerba de presenti, non ualeret, etiam si iuramentum interuenisset: & ille cum quo copula est secuta, debeat præuallere: ut probatur in c. pen. & in c. si inter, & in c. is cui. extra de spon. Sed si cum uno primo contraxisset matrimonium, per uerba de presenti, illud matrimonium præualleret secundo, etiam si in secundo subsecuta fuisset copula carnalis: ut est casus in d. c. si inter. Et ideo si cupis habere uxorem, sis cautus: quia si promississet alteri primo per uerba de futuro, sicut faciunt communiter puellæ, & maxime rusticæ, & quæ dicunt, promitto non accipere alium in uirum, nisi te. nam hoc casu provideas, quod tecum sequatur copula carnalis, & habebis eam in uxorem. Sed si mulier contraxisset, per uerba de presenti cum alio, caueas ab ipsa: quia si milesies tibi promitteret, & copula secuta etiam cum iuramento, statetur primæ promissioni, & non secundæ, etiam iurata: & copulata: ut est casus in d. ca. si inter. Et ad hoc, ut ista cautela producat effectum, quando est secuta copula cum uno, & prius promississet alteri per uerba de futuro, & est quæstio in iudicio, ut matrimonium præualeat, est opus alia cautela, uidelicet quod ille, cum quo est copula subsecuta deducat, & probet, quod primo præcesserit promissio per uerba de futuro sibi facta, & quod deinde secuta est copula: secus si probare e contra, quia primo interuenit copula carnalis, & deinde secuta est promissio carnalis per uerba de futuro: & interuentus copulæ non sufficiet, nisi probaretur, quod promissio, & copula subsecuta esset: ut est casus. & ibi hoc no. d. Ant. de Bur. in c. ueniens. ij. & ille per Doctorem. de spon. facit quod no. Bar. in l. non solum. §. sed ut probari. ff. de no. oper. nun. & ideo sis cautus, ut articules, quod promissio præcessit copulam.

E

Cautela

Cautela quod coniuges ante ma- trimonium faciant pacta inæ- qualia. .

LXII.

¹ Pacta inæq.
pacta de lucrā-
da dote, & dona-
tione propter
nupt. inæqualia
non valent. l. ex
morte. C. de pa.
conuen. tā sup
dote, cum auto-
ritate ibi posi-
ta, nisi fiant an-
te matri. cōtra
dum per verba
de præsenti. l. or.
not. in ca. dona-
tio. de dona. in-
ter uir. & vxor.
& Angel. in d. l.
ex morte. Et an
& quando pa-
ctum de lucran-
da dote valeat,
vide in l. j. & ij.
ff. de pac. dot. in
l. quod scitis. cū
glos. de bo. quæ
lib. Do. in l. ij.
solut. mat.

¹ Donatio propter nuptias, regulariter æqualis cum
dote esse debet.

² Pacta inæqualia matrimonii constante, prohibita
sunt, quoniam donationem sapiunt.

¹ DEBES t scire, quod regulariter donatio
propter nuptias debet esse æqualis cū do-
te, & pacta de lucrando dote, & donationem
propter nuptias, in totum vel in partem debet
esse æqualia: aliās non ualere. ut habetur in
aut. de æqual. do. in prin. & in l. ex morte. cum
aut. ibi posita. C. de pac. conuen. & in l. de do.
§. est & aliud. & in ca. donationis. extra. de do.
inter virum. Sed cautela est, quod dicta pacta
etiam inæqualia facta ualeant, uidelicet quod
fiant antequam contrahatur matrimonium de
præsenti: quia tunc bene ualebit. Et est ratio:

² quia pacta inæqualia sunt prohibita constan-
te matrimonio, quia sapiunt donationem, quæ
est prohibita ne mutuo amore se spoliēt: ut l.
j. ff. de do. inter uir. quæ ratio cessat ante con-
tractum matrimonium: & ista est doctrina sin-
gularis Innocen. in d. ca. donatio. quam sequitur
ibi dom. Anton. de Burr. & Angel. fecit testum
de ea in d. l. ex morte. C. de pac. conuen. quod
bene not. quia nunc est in facto.

Cautela quibus uerbis utatur princeps, in priuilegio ^b ad hoc: ut intelligatur ab om- nibus muneribus aliquem libe- rasse.

LXIII.

^b Priuilegio.
Priuilegiū qua-
liter sit impe-
trandū. in Spe.
de rescrip. præ-
senta. §. xj. Pri-
uilegium dero-
gans statuto, in-
telligitur etiā
de statu futu-
ro. vide Flo. no.
in l. si seruis in
prin. de ser. ur.
præ. & Bal. in l.
si mihi & tibi.
§. in legatis de
leg. in vers. l. i.
di. & tenet Ray.
de forli. in l. ita
et de auro &
ar. leg.

¹ Priuilegium immunitatis generale, in muneribus
& honoribus, de personalibus tantum intelli-
gitur.

² Munera ordinaria, & extraordinaria, quæ sunt.

¹ QVIA t priuilegiū immunitatis siue ex-
emptionis generale intelligitur de personali-
bus tantum, in muneribus & oneribus, ut est
tex. cum glo. ordi. in l. ij. C. de mune. patimo.
lib. x. ideo cautela est, quod in priuilegio dica-
tur, quod princeps concedit immunitatem &
exemptionem ab omnibus muneribus & oneribus,
etiam personalibus. secundum Bart. in l.
vacuatis. C. de decur. lib. x. Item cautela est, ut
dicatur de muneribus & oneribus, ut est tex. in
l. cum muneris public. ff. de mun. & one. & Bar.
in d. l. vacuatis. Item cautela est, quod dicatur
ordinariis & extraordinariis, aliās in dubio so-
lum extraordinaria uiderentur remissa, ut est
text. l. is qui muneris publ. ff. de vaca. mu. & est
tex. cum gl. in l. criminalis. C. de decur. lib. x. &
no. Bar. in d. l. vacuatis. & in l. ij. ff. de iur. impu.

² vbi d. his omnibus dicit. t Que autem sunt
munera ordinaria & extraordinaria, uide Bart.
in l. ij. de iur. impu. & in l. omnis ratio. C. de an.
& tribu. lib. x. & uide omnino Bar. in l. j. in ul.
col. in prin. C. de mu. & in quo lo. & in l. unica.
C. de ma. mun. pub. eo. li. & in l. si. C. de agri. &
cent. lib. x. & in l. licitatio. §. mercatores. ff. de
publi. per Bal. in l. j. §. in quibus. in ult. col. u.
verli. m. j. punitur. ff. quod cuiusque uniuers. no.
Item est alia cautela, qd dicatur etiam de mune-
ribus quæ imponerentur ratione guerræ, aliās
in dubio ab illis quis non uidetur exemptus p
priuilegium, ut eleganter no. Cyn. & Albe. in l.
item ex toto. in prin. ff. de leg. j. quod est valde
not. Et ex prædictis omnibus ut priuilegium
exemptionis omnia includat, dicatur sic: talis
concessit priuilegium exemptionis & immuni-
tatis ab omnibus & singulis muneribus, & one-
ribus, & realibus, & personalibus, & mixtis, &
ordinariis, & extraordinariis, & ab illis & quæ
imponerentur ratione guerræ, & de omnibus
aliis cuiuscunque generis, quocunque, & quali-
tercunque imponerentur, vel inducerentur in
genere & in specie, non obstante l. uacuatis. C.
de decur. & ista forma complectitur plenissime
exemptionem, quam bene no.

Cautela qualiter arbitrer senten- tiabit ultima die sui compro- missi.

LXIIII.

¹ Arbitrer usque ad ultimam diem sententiam face-
re poterit.

SAEP E contingit, quod de lite inter partes
fiet compromissum uoluntarium, duraturū
usque ad certum tempus, puta duorum men-
sium, & actor nihil probat, & non prosequitur
causam, & se absentat propter quod expirat e-
ius iurisdiclio, ita quod actor licet pereat pri-
ma instantia, poterit de nouo incipere & agere
ut habetur in l. propter quod §. j. C. de iud. sed
cautela est, quod reus expectet usque ad ulti-
mum diem, quo finitur compromissum, & pe-
tat, quod arbitrer ferat sententiam diffinitiuā,

¹ t qui poterit & debeat hoc facere, ut proba-
tur in l. si de meis. §. si cum l. seq. ff. de arbit. &
not. Inno. in c. super eo. de appe. & Spe. in titu.
de sen. §. nunc uidendum. vers. nunquid autē.
& per Bald. in autent. ei qui. quod illa assigna-
tio termini in compromisso operatur, prius qd
habet uini termini peremptorii, secundo alli-
gnationis termini ad probandum, tertio quod
possit ferri sententia diffinitiuā. & ita con-
tuit Bald. Sed contra consilium Bald. fuit iu-
dicatum, & ideo cautela est, quod reus perat
assignari terminum ad probandum actori, &
quod differat usque ad ultimum diem com-
promissi, & petat actorem citari ad audiendum
sententiam, & hoc modo sine dubio potest arbi-
ter ferre sententiam absolutam diffinitiuē,
de

de quo nihil erit probatum, & idem in simili, quando causa iudici delegato ad tempus de cōsensu partium, de quo dicitur per Bart. & Doctorem, maxime per Paul. de Castro. in l. admonendi. ff. de iureiur. & per Ant. de But. in c. si de iur. iu.

Cautela ad hoc, quod decem annorum præscripti o quæ cōmuniter introducitur per statuta, non obstat. LXV.

- ¹ *Agendo vel ab excipiendo in multis casibus quis ipse repellitur, neque præscriptio renūciare potest.*
² *Statuta si canentur, quod debitor x annis præscribitur, si licet renūciari non possit, tamen aliud remedium competere potest.*

¹ **I**N multis casibus quis repellitur ab agendo vel excipiendo propter præscriptionem legalem vel statutariam, & tamen, quod præscriptio renūciare non potest: ut no. in l. j. ff. de usufructu, & in l. nemo potest. ff. de leg. j. Sed cautela est, quod nec præscriptio possit obesse ut agatur, & conveniatur in iudicio, quod finita præscriptio iterum debet incipere, & toties incipiat debet, quoties præscriptio completa fuerit, ut probatur no. in l. sicut in annos. in princ. ibi dicitur quoties quis &c. ut ff. qui mo. usufructu. amittit & ita no. dicit Bart. in d. l. nemo potest. in pe. col. vers. quæro statutum est, quod præscribat, ut dicit, quod licet statutum quo cavetur, quod præscribitur debitor x annis, non possit renūciare, tamen remedium est, quod agatur & conveniatur, quod finita dicta obligatione x annorum, iterum debet incipere, p. d. l. sicut in annos. in princ. & ita no. p. Bal. in l. tempus restit. C. ut in pos. ea vbi etiam id. m. dicit in legato, & quoties scriptum fuerit, toties lego, ut d. l. sicut in annos & idem no. d. Floria. in l. si usus fructus alterius anni. ff. qui. not. usufructu. amittit & pro hoc vide omnino quod no. Ang. in l. cunctis in fin. in princ. ff. de verb. obli. quod no. Bart. & Doctorem in l. j. ff. de usufructu. & quod dicam in cautela sequenti.

Cautela quod licet in criminalibus non admittatur procurator, admittitur tamen excusator, & uide hic alios modos defendendi absentem. LXVI.

- ¹ *Procurator in causa criminali regulariter a relegatione supra non admittitur.*
² *Iudex ex officio de innocentia rei poterit, & debet inquirere, & si ipsum innocentem reperiat, absolvere.*

¹ **I**N causa criminali regulariter a relegatione supra non admittitur procurator, ut l. iterum quoque. §. publice. ff. de proc. & l. pe. §. ad crimen. ff. de pub. iud. intantum quod etiam pater pro filio non potest intervenire, etiam si dicat quod veniat pro suo iure & interesse, iuxta l. j. 2. 3. & 4. ff. de lib. causa. quia secundum veram opinionem non potest nec debet admitti filio absente licet multi teneant contrarium in hoc, ut no. in dictis iuribus. Sed tu potes adhibere per indignum cautelam, quæ tantum operabitur, ac si admitteretur procurator vel defensor, nā si habes iudicem amicum, vel non contrarium, qui iudex velit procedere per inquisitionem, iuxta no. in c. qualiter & quando. 2. de accusam. debes ipsum adire, & nominare testes in secreto, qui sint deponentes secundum veritatem pro absente inculparo, & dare tibi interrogatoria in secreto super quibus debeant interrogari, quia tunc iudex poterit eos examinare, non dico ad instantiam patris, sed ex suo officio, & si ex illis arrestationibus apparuerit inculparum non esse culpabilem, iudex poterit & debet ipsum absolvere, ut est casus no. in l. & si non defendatur. in si ff. de pe. vbi dicitur quod iudex poterit, & debeat etiam inquirere de innocentia rei, & si reperiat innocentem, debet absolvere. & ibi hoc no. Bart. & idem ipse no. in l. j. §. si ff. de questio. & in l. is qui reus. & ibi per Doct. ff. de pub. iud. Et ideo licet vulgo dici soleat contra contumaces omnia iura clamant, amen si iudici constet de innocentia, debet ipsum absolvere. Et si tantus quod non appareat ex processu, quod iudex fecit ad instantiam alicuius procuratoris, vel defensoris, quia non valeret per d. §. publice. & per §. ad crimen. cum ibi not. sed iudex debet scribi facere, quod illam examinationem fecit fieri ex officio, quod bene not. in practica, quia isto modo semel adiuvam cum meum potest etiam alio modo adiuvare absens reus, qui non potest defendi per procuratorem quando commisserit tale crimen, de quo non possit inquiri vel procedi contra ipsum per viam accusationis, vel alio modo: quia tunc cautela est, quod unus quicunque sit compareat coram iudice, & quilibet de populo potest comparere, & dicat, domine iudex non potestis inquirere, vel procedere contra talem, quia poterit impune occidi, vel alia de causa, nam tunc debet iudex ipsum admittere, ut no. sing. Bart. per l. vbi pactum, per gl. ibi. C. de transact. de quo dicitur ibi per Doctores. & in dicto §. publice. Potes etiam vi alia cautela quando crimen debet renunciari per syndicum vel officialem contra te, vel villæ. & ille officialis est amicus tuus. nam potes procurare, quod ille officialis pronunciet te iuratum, & det nomina testium, qui penitus nihil sciunt de dicto maleficio quia tunc examinatis dictis testibus qui deponunt se nihil scire, de necessitate debet illud inculparum absolvere, ex quo nihil probatum est contra eum, per d. l. & si non defendatur. ff. de pe. cū si sed ista cautela non proficeret,

E E 2 ibi

a Excusator. Excusator quādo admitti debeat, vide Spec. de cit. §. j. vers. item quod erat infirmus. & §. 6. vers. quid si altera. & Doct. post Barto. in l. quæ situm. de re iudicata. Excusatorem admittere est utile citato. Vide Spec. de accus. §. 6. vers. sed quid si citatus.

ibi procederetur per accusationem, quia tunc accusans volens probare nominavit testes iudici qui nihil sciant de crimine, quod no. quia vidi procuratores vti hac cautela, sed cauet ne ipsa vti in perniciem animæ tuæ.

Cautela notabilis instruens ad uocatum quod semper allegat motiua vera & persuasiva.

L X V I I.

- 1 *Index sepiissime ad iudicandum mouetur, per rationem quæ minus facit, & aliquando nihil facit, & non mouetur per rationem urgentem, quæ in caput suum non intrat.*

SVNT multi procuratores & aduocati qui in suis allegationibus, & defensionibus, vt videantur sapientes & non cauillofi, non allegant neque adducunt pro defensione sui clientuli nisi ea quæ vera sunt, & videntur multum vrgere, & iura adducunt solummodo quæ videtur concludere de necessitate, sed tu sis cautus & non ita facies, si foues iusticiam, casum. primo deducas rationes, & iura causæ tam quæ bene faciunt & concludant, quam etiam quæ non ita bene faciunt, si sunt persuasiva, & etiam si ducant aliqualem præsumptionem. 1 Et est ratio quia sepiissime iudex mouetur ad iudicandum per rationem quæ minus facit, & aliquando nihil facit seu valet, & non mouetur per rationem urgentem quæ non intrat in caput suum. Ista cautelam dat d. Ant. de But. in c. per tuas. qui fil. sint leg. & teneas quod sit utilis, quia sepiissime expetitur.

Cautela quando ille qui debet mitti in possessionem, uel ille qui emit rem affinis facit citari habentem ius quibus uerbis utetur in citatione. L X V I I I.

- 1 *Statutum, ut est Pernu, & Tarnu, si disposuerit quod propinqui ita demum ad præsentandum admittantur, si ciues fuerint, intelligitur de illis qui onera & fastiones sustinent.*
2 *Exceptionem non competere, & non posse ipsam opponere, paria sunt.*
3 *Aur sequitur formam rei.*
4 *Clausula, si sua putauerit interesse, quam efficaciam habeat.*
5 *Promissio centum annorum ubi interuenit, præscriptio non currit.*

SI petens se mitti in possessionem facit contradicentem, & contradicentem comparuit, & fuerit repulsus tempore iussus de mittendo, nūquam admittetur amplius ad contradicendum

tempore iussionis: nam nec auditur, si velit appellare. l. vnica. C. si de momen. post. si erit appo. quod singulariter limitat Bal. in l. iiii. C. de edi. diui. A dr. tol. videlicet quod ita demum appeller iste contradicentem, quando se apposit non citatus tempore iussionis, vel etiam si fuerit citatus sub conditione, vt si habeat ius contradicendi, compareat, sed si fuisset citatus simpliciter, quod deberet comparere ad contradicendum, tunc hæres vel alter qui fecit eum citare pro legitimo contradicentem, non admitteretur postea ad dicendum, quod non esset legitimus contradicentem. allegat not. per Inno. in c. cum inter. de excep. & idem not. Bar. & Doct. in l. si cui mulier. ff. solu. matri. & Bal. in l. si suspensa. de inoffi. testamen. & do. Ant. in c. exhibita. in antepenul. col. de iud. & Canonistæ in d. c. cum inter facit quod no. Bal. in l. testamen. in fine. C. de testamen. & Ange. in l. j. h. c. stipulatio. in 2. colum. ff. si cui plusquam per l. Falci. Et ideo si statum dicat, quod propinqui & collaterales possunt se præsentare super venditionibus usque ad certum tempus, & elapso tempore, emptor denunciari alicui affini, quod si se vult præsentare super venditione prædicta, debet comparere: iste affinis comparuit, emptor videtur quod affinis comparuit, opponit quod non potest, quia lapsa sunt tempora comparendi. Dicendum est, quod si iste emptor citauit eum pro habili, & citatio fuit facta pure & non conditionaliter, & specialiter fuit facta illi affini, quod emptor non poterit postea opponere exceptionem inhabilitatis. Et idem est dicendum, si statum dicat, sicut est Padux, quod affinis vel vicinus non possit præsentare quendam nisi sibi denunciatur, & emptor denunciauerit sibi pure, quia tunc non poterit opponere de inhabilitate, quia citando ipsum simpliciter, videtur reputare ipsum legitimum contradicentem vel præsentatorem. & idem esset dicendum si statum diceret, sicut est Perulij & Teruulij, quod propinqui ita demum admittantur ad præsentandum si sint ciues, vt intelligantur esse si ues, si sustinuerunt onera & fastiones. & emptor citauerit quendam ciuem Teruulium pro priuilegium commorantem alibi, & non sustinentem onera & fastiones Teruulij, & citatus comparuit, non poterit citans sibi opponere, quod non sit habilis ex forma statuti, ex quo forma videtur approbasse ipsum citando simpliciter, quia paria sunt exceptionem non competere, & non posse ipsam opponere, vt est glo. not. in l. habebat. ff. de manu. testamen. Et ideo sis cautus in casibus prædictis & in similibus, quibus vis specialiter aliquem citari facere, vt concipias conditionaliter citationem hoc modo, videlicet citetur talis ut compareat, si habet ius comparendi, vel aliquid faciendi, vel præsentandi, vel si sua putauerit interesse, quod non creditur, debeat comparere, & non dicas, vt faciunt ignorantes, scilicet compareat talis, vel si talis vult præsentare, debeat comparere ad deponendum pecuniam, vel aliud simile faciendum, quia

a Aliquam præsumptionem. Præsumptio pbat plene in his quæ sunt confonæ ueritati. Bar. to in l. 2. in prin. in 2. col. ver. quærit. glo. j. in l. c. Nic. de Neapo. ff. de excus. tu. Præsumptiones plures simul concurrētes, inducunt animi iudicis ad vnum conceptionem mentis finalem, vt ad iudicium iuramentum non indigeat Bald. in rub. C. de cōtrouer. inuest. in ult. col. b Legitimus contradicentem. Legitime factum quō intelligatur, in no. in c. si se libe. obl. Legitime factum an debeat retrahari post gl. in l. j. C. de iu. fisci l. x. Dyn. in regu. in ambiguis in 6. c. factum.

quia tunc videtur approbasse personam suam
ut dictum est, quod singulariter no. quia valde
veris & quotidianum. Cautela precedens est
veris etiam ad aliud, & ex ea potes sumere alia
cautelam, quando tu qui es laicus vel etiam cleri-
cus, velis convenire unum clericum coram iudi-
ce seculari, tamen tegula est, ³ quod actor se-
quitur forum rei, ut in c. cum sit generalere. de
foro compe. & in l. ij. C. de iurisdic. omni. iudi.
Et ideo volens convenire clericum, debes ad-
ire iudicem ecclesiasticum, ut in c. si diligenti. de
foro compe. nam potes per indirectum trahere
clericum ad forum laici, videlicet hoc modo, ci-
tetur clericus non simpliciter, quia tunc debe-
ret citari coram iudice ecclesiastico, ut dixi. sed
citetur, si sua putat erit interesse, vel si praten-
dat aliquod ius, quo casu videtur si compare-
ret, quod sit actor, & non reus, & per consequens
debet citari iudicio laici. Ex quo sequitur unum
aliud quod si heres vult facere inventarium,
iuxta l. fi. C. de iure delibe. vel tutor vult face-
re inventarium pro pupillo, iuxta l. tutor qui
reptorium. ff. de admini. tutorum. vel vult ci-
tare creditores & legatarios, & aliqui reperiri-
tur laici, & aliqui repeririuntur sacerdotes vel
clerici, ne habeant causam adeundi iudicem ec-
clesiasticum, facit eos citari per laicum hoc mo-
do, ⁴ si sua putaverint interesse, quia tunc va-
lebit dicta citatio, ut voluit Angel. in l. j. §. hæc
stipulatio. ff. si cui plura per l. Falc. in re-
peticio. sua. & vide circa hoc quod not. Bald. &
Paul. de Cast. in l. testamenta omnia. C. de testa-
men. sed tamen tutius est in casu, ut citet
clericum, ut compareat coram ipso, & citet su-
pra dicta conditione, si sua putaverint interesse.
nam regulariter quando unus iudex vult cita-
re subditum alterius, tutius est quod non citet,
sed requirat iudicem proprium qui citet eum:
ut habetur in l. omnes. §. verum si apparitor.
C. de episco. & clericis. & in l. a diuo Pio. ff. de
re iudicata. & per Bartol. in l. j. ff. de requi. reis.
Alia cautela est, quod quis promittat post tri-
ginta vel centum annos, nam si promitteret
post centum vel mille annos, teneretur post di-
ctum tempus, ut probatur in l. centesimis. ff. de
verborum oblig. & ibi hoc not. Ang. qui tener,
⁵ quod si promitteret post centum vel mille
annos, anteriori tempore nunquam præscribe-
retur per illum textum. & allegat etiam ratio-
nem, quia ante diem agi non potest, ergo non
currit præscriptio, ut l. prima. ff. de diversis &
temporal. præscriptio. Potest dari & alia cau-
tela in casibus in quibus potest renunciari præ-
scriptioni, ut inducatur tacita renunciatio loca-
tionis vel alterius contractus, quod debitor promittat
contenta in instrumento habere rata & firma,
& nunquam in ullo contrafacere vel venire ali-
qua ratione vel causa. Nam per dicta verba,
perpetuo. &c. inducitur renunciatio præscriptio-
nis, ita dicit Ange. not. in l. j. ff. de usuris. & pro
hoc videtur esse text. secundum Angelum &

Bal. in l. quod si nolit. §. sicut ita. ff. de ed. l. edi-
qui allegatur secundum Bald. ibi. Quod ubi in
promissione apponitur verbum, quodcumque;
vel verbum perpetuo, nunquam currit præ-
scriptio statutaria vel legalis, quod intellige,
quando talis est præscriptio cui potest renun-
ciari. & ita consuluit Raphael. Fulgo. sequendo
doctrinam Angel. quam dicit esse veram & sin-
gularem. & non allegat d. §. sicut. & Bald. secun-
dum alias rationes, & consilium incipit, propo-
sita q. videtur mihi not. singularis Angel. quod
bene not. quia regulariter in instrumentis di-
cta verba solent apponi.

Cautela, quando confessio per errorem facta non possit reuo- cari.

LXIX.

- 1 Confessio per errorem facta regulariter reuocari potest.
- 2 Errorem allegare volens non auditur, ubi sibi ad deliberandum terminus datus fuerit.
- 3 Terminus ad deliberandum & deliberate respondendum, dubitanti dari debet.

CONFESSIO ¹ quæ dicitur esse facta
per errorem, regulariter potest reuocari,
probando rem aliter se habere, ut est text. cum
glo. & ibi per Doctorem in l. de ætate. §. fina. ff. de
interroga. actio. & habetur in l. error. C. de iur.
& fac. igno. & ibi per omnes Doct. & per Bar. &
Doct. in l. non fateatur. ff. de confess. Sed caute-
la est, quod confessio non possit retractari, quæ
post dictam confessionem facias assignari ter-
minum breuem contententi ad dicendum & co-
tradiciendum, quare non debeat fieri præceptum
de soluendo, & dictam confirmationem exequi,
quia elapso dicto termino, si facies fieri præcep-
tum de soluendo, erit irreuocabile occasione
erroris: ² quia ubi est datus terminus ad deli-
berandum, non potest audiri, postea volens alle-
gare errorem, ita singulariter dixit do. Angel.
de Are. instit. de act. §. si minus. alle. no. per Bal.
in l. j. ff. de confess. & in d. l. error. & pro ista de-
cisione vide glo. singu. quam ipse not. alleg. in
³ c. ex literis. extra de diuor. ¹ quæ vult, quod
quando quis dubitat, debet sibi dari terminus
ad deliberandum, & deliberate respondendum:
quo termino elapso si responderit, nunquam am-
plius poterit reuocare secundum Bald. qui ita
no. ad hoc illam glo. pro sing. in l. si quidem. C.
de excep. & idem no. Inn. in c. cum olim. extra
de usur. & Archi. c. fin. de iuram. calum. in v. l. &
Flori. in l. de ætate. §. Celsus. uerfi. unum tamē
no. circa hanc reuocationem. ff. de inter. actio.
Sed ut ista cautela perfecte tibi possit subueni-
re, adhibeas unam aliam, & est practica singu-
laris, ut facta confessione seu responsione, alte-
ra pars faciat scribere per notarium ipsa præsen-
te, & dictam confessionem seu responsionem
E E 3 acceptante,

Barthol. Capol.

acceptante, in quantum faciat pro ea & nō aliter: nam ex post facto dicta confessio seu responsio amplius reuocari non poterit, ut l. si cut. C. de actio. & oblig. secundum Bal. qui ita singulartiter no. in l. Gallus. §. quidam recte. circa prim. ij. colū. ff. de libe. & polih. Ex quibus his cautus, quod confessio uel responsio aduersarii nō possit reuocari etiam allegato errore, ut duo ista facias concurrere. Primum, quod asignatur terminus ad confitendum & respondendum vel contradicendum. Secundum, quod acceptes dictam confessionem seu responsionem. de quo tamen uide omnino Bal. in d. l. error. in fi. penul. colum. C. de iur. & facti ignori ubi circa hoc facit unam distinctionem.

Cautela ad hoc ut debitor possit conueniri ubicunque reperiat.

LXX.

1 Clausula, ubique locorum quid operari debeat.

SAEPISSIME in instrumentis debiti solet apponi clausula uidelicet quod omnia illa centum quae promittit dictus debitor soluere Padua, Vincentia, uel Verona, Perusia, uel Florentia, & ubique locorum: 1. de qua clausula habetur in l. ij. §. si quis ita. ff. de eo quod certo loco. & in l. si quis in conscribendo. C. de pac. & in l. si conuenit. ff. de iur. om. iud. & per Do. Ant. de Bu. in c. ij. in xxv. colū. extra de iudi. Sed tu scis cautus ad hoc, ut dicta promissio ualeat, & possit tibi subuenire perfecte, quod concipias eā hoc modo dicendo, ut ubique locorum insolidum, ne propter copulā, & quae ponitur inter loca intelligatur esse facta diuisio, per d. §. si quis ita. Item debes addere, ubique locorum quantumcunque distantium, quia si debitor promittit soluere in pluribus locis, & subdit clausulā, & ubique locorum aequae distantium a loco remotiori nominato, ut singulariter dicitur do. Ant. de Butri. in d. c. ij. pro quo facit quod l. eo. Bart. in l. sed si quis in §. quæritur. in ij. colū. & in fin. illius §. ff. si quis cau. & quod in simili not. Bal. in l. si. §. sed si quis in conscribendo. in ij. col. C. communia de leg. licet in contrarium faciat, quod not. Iac. de Are. in ij. col. C. de epis. & cle. Item quia propter illam clausulam generalem, ubique locorum, non poterit debitor compelli ad soluendum in uno loco, si reperiat ubi nauigās, aut etiam si inueniatur ibi in loco ei suspecto, ut timeret potentiam aduersarii, aut etiam auctoritatem iudicis perhorrescat, primum probatur in l. heres absens §. si ff. de iudi. secundum in l. de ærate. ff. ad Trebel. Item quia dicta promissio recipit dictam restitutionem. ff. de cōdi. inde. l. qui certo loco. ita no. dicit Ang. in l. cum eis in fi. princip. ff. de leg. j. Ideo ad tollendam istam dubitationem, addas instrumento, dū dicitur ubique locorum, etiam scilicet si ibi reperiat ubi nauigās, uel aliud simile faciens, uel etiam

si ibi timeret potentiam aduersarii, uel auctoritatem iudicis. Item etiam addas, si ibi non reperiat, per ea quae habentur in d. l. heres absens. §. j. Item addas, & promittit in tali loco soluere, & se sibi personaliter praesentare, secundum Bal. in l. Archimedoram. circa mediū. C. ut in postleg. Ultimo addas, & debitor dictus renunciat uel oibus & singulis legibus, prouisi & privilegiis, & gratiis, & saluiscōductis tam factis q̄ faciendis, & promittit non impetrare aliquā gratiam, uel priuilegium, uel saluum conductum, uel aliquid in contrarium, & iurauit praedicta omnia & singula attendere & obseruare, & nō contradicere, uel facere, uel uenire de iure, uel de facto sub tali pœna. & c. Ex quibus omnibus sic formare poteris promissionem, quae centum dictus debitor promittit soluere hic Padua, Vincentia, Perusia, uel Florentia & c. & in dictis locis se praesentare, uel in aliquo ipsorum ad omnem requisitionem dicti creditoris, & ubique locorum quantumcunque distantium, etiam si reperiat ubi idem nauigās, uel quid simile faciens, uel etiam si ibi timeret potentiam aduersarii uel alterius, uel iudicis auctoritatem, uel et si ibi non reperiat, & promittit soluere omnia & integra centum, & insolidum, ubi fuerit inuentus, uel ubi fuerit petitus, & dictus debitor renunciat omnibus & singulis legibus, prouisionibus & c. ut dictum est supra.

Cautela quo tempore aget ille qui petit pœnam dupli appositam in contractu.

LXXI.

1 Clausula, rato manente pacto, quid operetur, remissive.

REGULARITER in instrumentis uel ditionum, & aliorum contractuum solet apponi pœna dupli, uidelicet, & promittit duplum nomine pœnae, quam exigi & consequi posse uoluit rato manente pacto. 1. de qua clausula habetur in l. ij. & per totum. ff. de eunc. & in l. rescriptum. §. si pacto. ff. de pact. & in l. ita stipulatus. la. grande. ff. de verbo. obligat. ubi ponitur an pœna & res exigi possit. Sed aduersitas, quod ista pœna non potest exigi per emptorē et re euicta, & sic etiam si esset condēnatus ad rem emptā restituendam, nisi q̄n res uendita abierit ab ipso emptore, & sic ab eo fuerit auocata, ut est tex. cū gl. no. in iij. q. incipit, si seruū. in pū. ver. abest ff. de act. emp. & est text. cū gl. in uer. restitutor. in l. euicta. §. fin. ff. de eunc. facit l. habere licere. eo. ti. Et ideo tu qui uis agere & petere pœnam dupli appositā in contractu, sis cautus ut patiaris primo sententiā ferri contra te, ita quod transeat in rē iudicatā, & ultra hoc, ut res auocetur ab ipso, ita quod tradat rē uincēti, uel ponatur in possessionem. aliās si ageres antequā auocetur, succumbes per praedicta, & ita ego aliās obtinui in quaestione facta.

Cautela

Cautela ad euitandum quod testes non examinentur ad futuram rei memoriam, reperiens similem cautelā pro eod. 72.

1 *Testes ad perpetuam rei memoriam, etiam lite non contestata, regulariter examinari possunt.*

1 **T**V scis, quod testes possunt examinari etiam lite non contestata, etiam ad perpetuam rei memoriam, quando testes sunt valentissimi, ita quod dubitatur de morte, vel sunt recessuri, ut no. extra ut lite non contestata c. quoniam. & in l. lege Aquilia. ff. ad legem Aquilianam. Sed reus si vult impedire istam examinationem, sit cautus, & dicat quod non vult quod fiat examinatio, & offerat se paratū suscipere iudiciū, & velle litigare, quia tunc non poterit fieri examinatio. Ita singulariter no. Ang. in aut. de testibus. §. & hic no. col. 7. Et est ratio, quia cessat causa illius examinationis tunc petita, & propterea dico, quod istud debet intelligi, nisi testes vellent recedere antequam his posset contestari, vel dubitaretur de morte ipsorum, vel si esset tempus, puta feriatum, quo agi non posset.

Cautela pro usufructuario. 73.

1 *Usufructuarius regulariter cauere tenetur, quod ipse utitur & fruatur arbitrio boni viri.*
2 *Furti prohibita sunt.*

1 **U**sufructuarius tenetur regulariter cauere quod ipse utatur & fruatur arbitrio boni viri, ut habetur in tit. ff. de usufructu. quemadmodum caue. Sed no. vnam cautelam pulcherrimā quā potest adhibere usufructuarius in hoc, ut ipse dicat, se fideiussorem non posse inuenire, qui pro eo promittat de utendo & fruendo arbitrio boni viri, quia tunc usufructus debet apud heredem remanere, & heres debet prestare usufructuario tertiam partem usurarum censuum, ut probatur in auten. de nuptiis. §. si vero usufructus. & ibi hoc no. & tenet Ang. co. 2. §. f. Sed ego credo, cum hodie vsuræ sunt prohibite, ut c. quia in omnibus. extra de vsu. & in auten. ad hoc. C. cod. titu. quod talis vsura peti non possit, nisi petatur tanquam interesse: sicut dicitur in simili de emolumentis legalibus dotis: habetur in cap. subriter. extra de usu. ff. soluto matri. l. infulam. §. vsuras. & in l. fin. §. pater. ff. de iudiciis. & in l. curabit. C. de ac. em.

Cautela ad interrogandum testem, ut faciliter conuincipossit de periurio vel affectio. 74.

1 *Testis quod incontinenti se corrigere voluerit, non praesumitur.*

TESTIBVS examinandis solent fieri examinationes, de quibus habetur in c. causa. 2. de testi. & in l. testium. C. de iur. & inter alios aliqui cautelosi faciunt istam inter si credit testis b. verū esse id quod testificatus est hoc faciūt q. si testis dicit q. sic, nō probat, quia deponit de credulitate, & nō de veritate, ut habetur in dictis iuribus. Sed si diceret quod non videtur illud reuocare quod primo dixit, & sic qualitercunque respondeat, incidit in laqueum, ut no. Io. And. in c. inquisitionis. in ver. de credulitate. in nouel. de accus. Sed tu dicas quod ista interrogatio tāquam cauilliosa & captiosa nō est admittenda, & si iudex aduerteret ad legitimandū interrogatoria, & reperit talem interrogationem, cancellet eam, sed si iudex impeditus eā dimitteret, & secundum eā testis esset interrogatus, & respondisset affirmatiue, siue negatiue, dicas quod nō nocet dictū testis in quo primo deposuisset de veritate: quia nec praesumptio est quod incontinenti voluerit se corrigere: ut l. nā ad ea. ff. de condi. & demō nisi hoc aperte diceret, ut in c. preterea. de testi. cog. Et hoc ultimū quod valeat tale dictū testis, & quod non videatur se corrigere, tenet do. Profero de Comitibus. in c. ex omni. de testi. vbi vide Alia interrogatio solet fieri, videlicet interrogatur testis qui deposuit aliquid affirmatiue vel negatiue, si possibile est rē aliter se habere, & testis ipse nesciret: nā si respondet quod sic, nō creditur eius dictio: quia nō cōcludit necessario, ut in c. in praesentia. de proba. & in l. non hoc. C. unde cog. cū simi. Pone exemplū, testis deposuit, quod Titius tali die non fuit in tali loco, puta in scholis, interrogetur si possibile est quod ipse fuerit, & testis hoc nesciret, si respondet quod sic, non probat eius dictū. Item pone exemplū affirmatiue, testis dicit quod res non valet tantum, & cōmū estimatione iudicaretur, ita interrogetur, si possibile est quod non ita iudicaretur cōiter, & si dicit q. sic, eius dictū nō cōcludit. & idē tu dicas in similib. & ista interrogatio ē valde utilis, & semper tu apponas in interrogationibus tuis. Vna alia cautela est inuēta calūniōse circa psonā testis, nā cōiter solet fieri interrogatio ista, interrogat testis quā parte vellent vincere, & quia testis sapiens cōiter solet respond. quod vellent quod pars quā habet ius uinceret: sed cautelosi addūt aliā inter. si quam prae velles habere ius, cui interrogationi si testis debet respon. fm veritatē, non est dubiū quod oportet, ut dicat talē, quia cōiter quis magis fauet vni parti, quā alteri, & ideo eius dictū nō valeret, unde pp hoc eius inter. debet dicit cauilliosa & captiosa, & propterea non est admittenda.

Cautela ad euitandū praescriptione, & repetita per eundem. 75.

1 *Praescriptioni inducā mero negligentis odio renouari non possit.*

E E 4 Cautela

a Testes non examinentur.

Testes recipi possunt ad perpetuam rei memoriam, quando reus offert se paratū, tunc velle subire iudiciū Ange. in d. aut. §. hoc vero, quod dicit verū post Inno. in c. signi ficauit. in gloss. sua prima. nisi iudiciū penderet ex alieno arbitrio, non auctor tantum. Itē uerum nisi reus se sic offerret, opponat exceptiones impediētes litis ingressum. Angel. ibi in 4. col. quod dicit ibi sing. probari contra Inno. b. Si credit te. Credo prolatū in attestacione ad captionē iudicis vel partis non vitiat, ut si interrogat an credat dicta per eum esse vera. Respon. q. sic, secundum domi. Profero comitem Paduanū. in ca. in omni. de testi. contra Ioā. An. in c. inquisitionis. in nouel. de accus. secundū Bart. Cap. in ista caute. & ita faciūt cauilliosi aduocati in interrogatorijs ad testes.

CAVTALA q̄ in contractu nō noceat p̄scriptio, videlicet quōd in instrumēto dicat. r. promitto tibi mille, & quōd possis me cōuenire quicūq; velis, & est catus secundū Ang. & ibi dicit in 3. no. in l. quod si nolit. §. si quid. ff. de q̄d. facit quod no. in l. itē illa. §. quod ad iur. ff. de cōsti. pe. & hoc intellige in qualibet p̄scriptioe inducta in defectum p̄uisionis hominis cui possit renunciari, secus in p̄scriptioe inducta mero odio negligentis. ¶ quia n̄ potest illi renunciari, secundum Ang. in dicta l. sicut ita. de quo per Bar. & Doct. in l. nemo potest. de leg. j. & per Bal. in l. item illa. ff. de p̄en. & per Bar. & Doct. in l. j. ff. de usur.

Cautela pro aduocatis & procuratoribus ad protrahendum causas ad longum, & ad reuocandum plures appellaciones.
LXXXV.

a Exceptio.

Exceptio quæ p̄t incōtinēti probari, admittitur, quæ alias non admittitur, in Specu. de lit. contest. §. 2. vers. quid si reus. & dicitur in continenti. i. in fra triduū. glo. in l. 2. C. si de erro. aduoca. Exceptio quæ non releuat, non debet admitti. Bal. dus. in l. cū seruū. C. de ser. fugit.

b Senten. nul. Appellatio a sententia nulla fieri p̄t. c. dilect. & ibi Doct. de appel. vide per Bal. in l. j. in j. col. in ver. quæ runt Doc. sent. ex peri. reci. & in Specu. de appel. in 3. parte, in §. j. vers. quidā aut utuntur. & uide in l. si cōstat. & in l. si expressim. de appel. & Pau. cōf. 15. & Alex. cōf. 4. parte. 2.

1 Interlocutoriam suam iudex reuocare non potest, quando res integra non est.

2 Appellationes plures super nullitate fieri possunt.

3 Causam iustam sistenti aduersarium suum decipere licitum est, & per indirectum ipsum uincere, dummodo mendacium uel periurium non interueniat.

NO T A secundum Vbertum de Bobio, & Ioan. de Deo. quōd aduocatus qui timet de principali, debet differre causam, si habet diuitem clientulum, ut proponat reus aliquā exceptionem a, & super ea faciat pronunciari, & postea appellet. C. de appel. l. aditos. & admittitur appellatio causa legitima in ea inferra, ut in c. debitus. de appel. & hanc appellationē prosecutur, & super ea statim impetret iudicē, vel nuncium mutar, & postea non p̄t iudex reuocare interlocutoria, cum res non sit integra, ut no. in c. cum cessante. de appel. & Spec. in ti. de exceptio. §. iusto. ver. sed nunquid. Item secundum Alber. adhuc amplius poterit prorogari: quia si in causa appellationis aliqua causa incidat, & iudex appellationis grauet, iterū ab eo appellet, sicut sape in curia fieri uidemus per maliciosos procuratores. Item secundū eū longe plus sic poterit prorogari, ut reus appellet a sententia, & dicat eam nullā coram iudice appellationis. quia fieri potest, ut not. Spec. in tit. de senten. §. iuxta. vers. sed quid si sua sententia. ut habetur in clemen. j. de iudic. & not. in c. sua. de appellatio. & si iudex pronunciavit iustam, vel aliquā, vel iniustā, statim iterū appellet, & iterum coram iudice appellationis iterū dicat eam nullam, & sic poterit centies facere nec enim dicitur tertio prouocasse, cum nullā appellationem fuerit prosecutus, & semper possit dicere sententiam nullam: ut ff. quæ senten. sine appellatio. rescind. l. j. & l. ij. Item docet

Ioan. de Deo, quōd litigator semper infidietur iudicē, & inuenta occasione appellat, non timet expensas, si dines est: quia grata superueniet quæ non sperabitur hora. Sed certe pudet me talem recitare doctrinam, quæ non illuminat animam, nec subleuat ægrum 45. distin. in uide. tis. Hæc enim doctrina non fuit erudiendorum sed perdandorum auditorum, dum quid mali didicerint insinuant, de consecratione. distin. 10. 2. doctrinam etenim mala, conscientia est malitiosa doctoris: ut in 1. q. 7. conuentibus. ita dicit Specu. de except. §. nisi. vers. intelligitur. secundum Vbertum de Bobio: quia ista cautela non utaris ubi causam foues iniustam, sed solum quando iustam, & dubitas de fauore & potentia alterius partis, lucrando causas, perdes animam. iuxta not. in c. p̄sentium. de testi. in 6. & vide quod dicam in seq. cautela. Vbertus de Bobio docet aliam cautelam, videlicet ut appellans appellando, & proseguendo dicat primam sententiam nullam, & si iudex appellacionis dicat eam aliquam, vel iustam, statim poterit appellari, etiam centies, & per hanc viam, ut docet Specu. in tit. de appellatio. §. quoties. in vers. item no. secundum Vbertum. & dixi in p̄cedenti. sed clarius dicas dando cautelam si millem duobus modis. Primo quōd si est lata sententia, appelles, si est lata secundo contra te in causa appellationis, iterum appelles, si tertur tertio sententia contra te, dicas illam tertiam sententiam nullam b, quod fieri potest: ut in clemen. j. de re iud. & si pronunciabitur ipsam aliquam, appelles ab ista pronunciatione, quod fieri potest, & si iterum in causa appellationis pronunciabitur contra te, appelles secundo, quod fieri potest: & quis illā dū appellaciones sunt super nullitate: & sic super diuersis per ea quæ habentur in c. sua. de app. & in l. unica. C. ne li. in vna & ea. ca. ter. prouo. Et si tertio pronunciabitur contra te, dicas illam tertiam sententiam nullam: & sic procedas usque in infinitum, ut supra. Et licet ista cautela prosit ad litigandum, tamen non prodest quantum ad impediendum executionem. quia latis tribus sententiis conformibus super negocio princip. debet fieri executio, licet possit dici sententia nulla, ut in d. cle. j. de re iud. Et ideo melior cautela videtur esse alio modo ad impediendum iudicium super principi. & ad impediendum executionem hoc modo, videlicet quōd si feratur prima sententia contra te, non appelles: sed dicas eam nullam, quōd fieri potest. l. si expressim. ff. de appella. & ibi nota. & si pronunciabitur eam aliquam, appelles ab ista sententia, & si iterum pronunciabitur ea aliqua, secundo appelles: & si tertio pronunciabitur aliqua, licet non possis amplius appellare, tamen potes istam sententiam vltimam super nullitate dicere esse nullam, & sic vltius procedatur milies. Circa p̄dicta vide nota. in clemen. j. de re iud. & no. in clemen. fin. de appel. Sed dicta cautela non vtaris, nisi foueres causam iustam in causa p̄tin. ci. sed

ci. sed si foueris iustā, videtur quali cautela quis possent uti per gloss. no. in c. cupientes. in ver. malignantes. de elec. in. vj. & vide quod ibi no. circa hoc. & per gloss. no. 14. q. j. si prædicator. ¶ ubi dicitur, quod iustum est foueri iustam causam decipere aduersarium, & per indirectum ipsum vincere, dummodo mendacium vel perurium non interueniat.

Cautela quia in præcedentibus dictum est de appellationibus.

LXXVII.

1 Appellationis in materia cautela, & promissive.

VIDEAMUS etiam aliam cautelam de eadem materia. nam ille qui vult appellare, debet esse cautus, ut si iudex non vult admittere antiquā exceptionē, quod ipse præponat exceptionē suam, & si iudex eā admittet, tantū est, ac si non admittit, sed reuocat expressē vel procedendo ad vltiora, debet tūc appellare hoc modo, videlicet quia iudex non admisit exceptionē suā propositā: imo eam reuocat expressē vel tacite: appellat ne procedat in causa tali vltiora procedendo, sed si solūmodo allegata exceptio, & non reiecta expressē vel tacite, licet non admisit appellat in causa, talis appellatio non valet. ista omnia probantur in c. dilecto. de appel. & ibi per omnes. & no. Anto. de But. & Doct. in c. interposita. de appel. Secūda cautela, quod ille qui obicit exceptionem corā iudice, offerat se eam probaturū in cōuentioni, si potest: quia tunc si non admitteretur talis oblatio, appellatio interposita propter hoc iustificaretur, solum probādo quod se obtulerit, & non fuit admissus, vbi alias teneretur probare exceptionē oppositam esse veram: ut est textus in d. dilecto. in princ. & ibi hoc not. gloss. in. s. j. & no. omnes Doct. in princ. Tertia cautela est circa idē, quando aliquis opponit vnam exceptionē coram iudice, & iudex eā non reuocat nec tacite, nec expressē, nec etiam admittit, sed dicit quod dubitat, & quod vult habere consiliū, sicut sæpe fit, & tenet illum obiciētē exceptionē: nā tunc cautela est, quod obiciēs exceptionē, requirat iudicem cum aliquo interuallo temporis congruo. & si non aliter declarat elapsa tertia requisitione, poterit appellari, & non antē. arg. c. j. de sup. neg. prælati. & dicit no. Anto. de But. in d. dilecto. & no. idem Abb. Sicu. in c. intimasti. eo. ti. ¶ Et si tamē videre uis alias cautelas in materia appellationis, vide plenē Spec. in ti. de app. §. qualiter. vers. in summa no. in secunda parte Spec.

Cautela corā quo sit appellandū quando iudicis præsentia haberi non potest.

LXXVIII.

1 Persona honesta qua dicantur.

QUANTUM ad electionem sequenti legimus. c. si de appell. videamus circa eas aliquas cautelas, quando quis non potest appellare, seu appellationē interponere corā iudice a quo, sic regulariter debet interponi: ut l. si. ff. quando appell. Prima cautela est procedens ex remedio vniuersali, quo cauetur, quod quādo ex aliqua causa non potest haberi copia iudicis a quo, quod adeatur iudex ad quem, & corā eo tantūmodo appellatur: quia sufficit. text. est valde not. in l. 2. §. dices. ff. quando appell. si quia in casu nostro non debet haberi copia iudicis a quo, ex quo cum securitate & cōmodo sine periculo haberi non potest. ar. l. nepos Procula. ff. de verbo. signifi. & arg. eorum quæ habentur in l. si expressim. ff. de appel. Secunda cautela, quod timens appellationem interponere, proresteretur infra decem dies in præsentia bonorum virorū tabellionū, & sic duarum personarum honestarum, & sic corā duobus prælatis vel religiosiis. hoc per text. in c. pasto. §. j. ibi, coram publicis & honestis personis. de offi. ordi.

Cautela quā fiat electio absentis maiori parte.

LXXIX.

1 Electio unius solius, quoniam pacto valere possit.

IN electionibus quidam adhibent istam cautelam, nā conuenientibus canonicis, vel aliis ad quos spectat electio de iure, scilicet ex cōmissione inter eos facta faciunt deliberari, ut hora tertiarum, vel hora missæ, vel alia certa hora, ut cōueniant in tali loco ad electionē celebrandā, & hoc scribi faciunt. vnde si postea illa hora unus b, vel aliqui ipsorum cōueniant, & eligāt, valet electio etiam aliis absentibus, & etiā not. Inno. in c. cum nobis. de elec. in gl. sed nūquid. & ita tenet Tancre. de Cor. in quodā suo opere iudiciali. in vltima parte. in ver. xv. queritur. in fi. ¶ ubi dicit, ita vidi seruari de facto in quadā electione, in qua duo electores statuerant hora vespertina electionē celebrare, postea vno eorū aliquantulū retardante inueniendo, alter fecit pulsare ad vespertas, qui prius venerat, & elegit solus, & eius electio fuit confirmata. quod singulariter not. & maxime quando sunt plures fratres qui volūt venire ad diuisionem, & statuunt certam horam qua debeant interesse: nam si unus vel aliqui eorum non reperirentur hora deputata, alij possent facere diuisionem, & valeret diuisio & idem dic de simili.

Cautela in materia excommunicationis ad hoc, ut debitor facilius inducatur ad soluentem.

LXXX.

1 Excommunicationem minorem incurrunt communicantes cū excommunicato excommunicatio maioris sententia

a Hab. non po. Addo Spec. de primo & secundo decre. §. 2. vers. porro. & §. v. vers. sed cui. & se. Iudicis absentia non inducit defensionem causæ appellationis, si sibi sit facta protestatio a patre. Bal. in add. Spec. de appel. vers. mora iudi.

b Vnus, Electio facta ab vno nomine plurium per verba singularis numeri valet. c. n. ab vno. de sen. & re iudi. in. vj. & in Spec. de elec. §. j. ver. & no. & per tot. Electio si fiat cōtra cōsuetudinem ecclesiæ, qualiter cōmetur libellius, in Spec. de cōsuetudi. in princ.

- 2 *Sententia excommunicationis appellari non potest, quia ipsa lata secum executionem trahit.*
 3 *Excommunicatione per annum perseveranti, si litiget, amittit causam, item beneficium si quod habet, item habetur haereticus.*

VO I O tibi dare quatuor cautelas notabiles & utiles in materia excommunicationis. Et prima sit ista, per quam tu habeas optimum remedium cōpescendi laicos, & inducendi eos ad satisfactionē pro iniuria personali illata clerico: nam iudex ecclesiasticus ad clericum quere lam potest denunciare illum malefactorē excommunicationis, ut xvij. quas. in ij. si quis suadēte, & compellere populum ad illum euitandū. Et dico q̄ ista erit optima cautela ut iudex tempore denunciationis excommunicet omnes, qui secum communicauerunt ante absolutionem. Nā timore maioris excommunicationis euitabitur ab omnibus, vbi hodie cōiter non euitatur: ¶ quia cōicantes non incurrūt nisi minorē excommunicationē, ut in c. 2. de excep. & q̄ talis snia possit ferri, vide Io. an. in c. statutu. de sen. excō. in 6. licet ibi tex. bene ponderatus videat prima facie velle cōtrariū, ut dicit Nico. Abb. Sicut in c. peruenit. j. de sen. excō. & tu idē facias in simi. qm̄ habes debitore tuū excōicatu: quia nō vult soluere, nō facias eū denūciari simpliciter excoīcatum, ita q̄ ab oībus emittetur, iuxta c. paflo §. j. de appell. quia tūc talis denūciatio parū solet timeri, ex quo cōicantes cū excōicato incurrunt solūmodo minorē excoīcationē, ut habetur in d. c. 2. & sis cautus ut facias vltra denūciationē euitationis quod denūcietur. & q̄ si quis cōicauerit eū eo, sit excōicatus, q̄a tūc intelligit excōitus excoīcationē maiori, ut i c. i. quē. qd̄ est pe. de sen. excō. & sic magis timeēt, qd̄ nō. Secūda cautela est, q̄ a regulariter qm̄ quis est excōicatus, nō pōt appellare a snia excoīcationis ēt infra x. dies: quia quāprīmū est lata trahit secū executionē, ut est casus in d. c. paflo. §. j. & nō in c. ad reprimendā. ff. de off. ord. Sed cautela est secūdū Abb. antiquū, quē sequitur oēs Do. in d. c. ad reprimendā. q̄ excōicatus infra x. dies cōpareat corā excoīcatore, & petat se absolui, & quia excoīcatio ē iniusta, si nō absoluat cū ab ista denegata iustitia, & sic ab isto scdo grauamine poterit appellare. qd̄ est nō. Tertia cautela est, qm̄ in delegatiōe apponit clausula, appellatione remota, vel qm̄ in statuto dicit, q̄ in tali cā nō poterit appellari, & in illa feratur snia cōtra vnū: nā tūc nō obstat diēta clausula vel dicto statuto, poterit p viā q̄re lē adiri superior, qui si viderit q̄ appellās fuerit grauatus iniuste, poterit hmoi grauamen emendare, ut est casus qui ita intelligitur si d̄m vnū intellectū d. c. paflo. in pri. de app. Sed put intelligo illū tex. alia cautela est & utilior, q̄ grauatus p snia appellet, & adeat superiōrē iudicis appellationis, & sibi cōdat q̄ sit grauatus p sniam iniuste, quia tūc iudex appellationis poterit & debeat emendare grauamē, & pronūciare male iudicatū, & sic ista appellatio pderit

repectu iudicis appellationis, licet nō respectu iudicis a quo, quia ille iudex a quo, interim antequā pronūcietur per iudicē appellationis, potest suā sententiā exequi non obstatē appellatio ne, & hoc operabitur dicta clausula & dictū statutu prohibēs appellationē: & iste est, p̄prie casus qui ita debet intelligi in d. c. paflo. in prin. & alias disputādo sustinui. Quarta cautela est qm̄ habes debitore tuū excōicatu, quia tibi nō vult soluere, quia de excoīcatione nō curat, & dubitas ne tibi infringatur sententiā cōdenatoria. Cautela est q̄ tu exspēs q̄ dilabatur annus a die excoīcationis, ¶ quia ex quo per annū stetit in excoīcatione, perdit cām, ut habetur xj. q. iij. rursus qd̄ intellige si potuit inuenire excōicatorē suū intra annū, aliās secus, ut ibi habetur. & not. glo. pe. in fi. in d. c. paflo. §. p̄terea. de off. ordi. Itē debet priuari beneficio suo si quod habet, ut in d. c. rursus. & hoc ē nō gl. in c. cum bon. verfi. triennio. de aetate & qualitate. & ibi ponitur ista materia. Item habetur haereticus, ut est tex. cū gl. fi. in c. cū contumacia. de hēre. i. vj. & ideo sic cautus ille qui est excōicatus propter debita vel aliā causam, ut procuret se absolui infra annum, si potest habere suū excommunicatorē, nec incidat pēnas p̄dictas.

Cautela quod melius fit creditore iudicanti rem debitoris sui sibi obligatā, quod intenter Saluianum interdictum, quam hypothecariam. LXXXI.

- 1 *Saluianum interdictum pro quibus competat, & ad quid etiam vtile sit.*
 2 *Sententia lata in causa momentanea possessionis appellari nequit.*

QUANDO quis vult vēdicare vel reuocare rē sui debitoris alteri alienatā q̄ sibi obligata est, cautela est, q̄ potius intenter Saluia. interdictū, quā actionē hypothecariā, ¶ q̄a Saluia. vtile interdictū cōpetit cuilibet creditori, directū aut pro rebus coloni inuectis & illatis. Itē vtile p rebus inquilini cōpetit locatori, & ēt cuilibet alteri creditori: ut videtur casus in l. j. C. de Sal. inter in eo qd̄ dicit debitor. & ibi hoc nō. Bar. & in eo qd̄ dicit debitor quasi Seruiana, q̄ cōpetit cuilibet creditori, ut habetur in §. itē Seru. in ff. de a. & per gl. in d. l. j. Itē cōpetit Saluia. interdictū nō r̄m cōtra debitore & eius h̄redē, ut d. l. j. & ibi Bal. sed ēt cōpetit cōtra quēlibet extraneū possessorē, ut ē tex. in l. j. §. j. vbi aduersus extraneos. ff. de Sal. interdict. & hoc tenet Bar. & Saly. in d. l. j. C. eo. ti. & vtilitas huius ē: in hoc quia Sal. interdictū ē possessoriū & hypothecariū, licet aduoet possessionē, ut habetur in l. i. cū venditor. ff. de euic. tamen non est momentaneæ possessionis, sed fa-

per natorum possessorum, ita sicut regulariter Bal.
& Salicet. d. i. C. de Salicet. & Bal. in d. l. j. ff.
eod. tit. ff. de quo sequitur quod a sententia lata in
causa annuæ. pot. nō p. app. vel. l. varca. C. si
de inuicem. poss. app. p. u. sententia lata in Salu-
na inuicem. app. l. i. nō pot. sed a sententia
lata sup. hypothecaria dicitur. nō. Bar. in d. l. j. ff. de
Sal. inter. ubi est alia uisus in modo probandi,
quia intentans Saluam interditi, quod est me-
re possessoris, non habetur necesse dicere, rem
esse obligatam, & docere de obligatione, sed suffi-
cie probare rem esse possessoriam a nō, qui obliga-
uit, sed in hypothecaria debet probari, rem quæ
petitur fuisse hypothecariam, & fuisse in bonis
debitoris, ut habetur plenissime p. gloss. Cyn. &
Doct. in l. si res alienam. ff. de pign. act. & propte-
rea non tenentur hypothecariam, sed Saluam
interdictum, si concurrunt ea quæ habentur in
d. l. j. ff. & C. de Sal. inter.

**Cautela pro spoliato contra spo-
liatorem.** L X X X I I.

1 Spoliatus ante omnia regulariter restituendus est.
REGULA est, quod spoliatus ante omnia
est restituendus, ut. si quis a se fundum. C.
aut legem l. ubi de vi in c. j. de restitutione spolia-
etiam si spoliatus est p. d. ut est rex. n. c. in li-
teris. eod. tit. quod intelligi, nisi spoliatus b. pa-
tatur. & q. d. probare de dom. nō vel de iure suo
quia tunc spoliatus nō est restituendus, ut est ca-
sus iud. c. j. & ideo cautela est, quando spoliato
opponitur de domino vel de iure agētis, spo-
liatus opponat & dicat, domine iudex ego nō cō-
sentio, nec de his scriptum audire, quia spoliatus
ante omnia est restituendus, quo casu etiā si pro-
baretur de domino, deberet restituiri, ut not. in
d. c. j. & per Innocen. in c. fraternitatis. de frigi.
& maleh. & c. cum Bertoldus. de re. iu.

**Cautela quod de liquido ad nō
liquidum admittatur compen-
satio.** L X X X I I I.

1 Regula, de liquido ad non liquidum non fit compen-
satio, quomodo intelligatur.

SCIENS quod vulgariter dicitur, quod de liquido
ad nō liquidum non debet fieri compensatio, ut
habetur in l. si. C. de cōpensa. & in §. in bona fi-
dei. in §. de actio. sed ego do tibi unā bonā cau-
telam singularem, per quā de liquido ad nō li-
quidum poterit opponi compensatio, & liquidum
nō poterit interim exigi, & facta probatione de
non liquido, debet fieri compensatio. Et cautela est
ista, si unus petit à te decem in quibus, vere es
debitor, & ipse tenetur etiam tibi in alia decem
aut minori summa, si potest probare aduersarius

quod sis debitor suis, cōfitearis incontinenti debitor
& opponas compensationē pro ea quantitate,
in qua aduersarius est debitor tuus. & licet a li-
uerfarius veget debitum, tamen valebit oppo-
sicio compensationis, & interim poterit à te exi-
gere, sed debeat te expectare quod probes, vel
nō probes debitum negatum. Nec obstat dicta
regula, & quod de liquido ad non liquidum non fit
compensatio, quia debet intelligi, quādo illud est
liquidum per testes vel alias probationes, secus si
esset liquidum p. confessionem partis, ut est rex.
cum gloss. ualde not. l. si. vel. si. comūda. C. de
compensatio & ibi hoc not. & tenet Cyn. in xi.
quæ. & est alia gloss. similis in l. nemo ex his. ff.
de regul. iur. quod not. quia multi iudices impe-
riti seruunt contrarium, & male.

**Cautela pro libellāte ne ad ex-
pensas teneatur.** L X X X I I I I.

1 Debitor si saltem per interpellationem extrajudi-
cialem in mora constitutus non fuerit, ad aliquas
expensas non tenetur, si recepto libello, se soluere
dixerit, & liti cedere.

IN libellis solet cōmuniter apponi una clau-
sula, quod aduersarius fuit interpellatus sipe &
sapius extra iudiciū, ut faceret id quod petit, quod fa-
cere recusauit, & quæ clausula secundū aliquos nō
est necessaria, quia interpellatio similiter neces-
saria non est, sed de urbanitate. ut. l. quidā Hy-
berus. ff. de seruit. urba. p. d. iudic. ubi tamē di-
cit loquaris cū Hybero. Et tu dicas quod imo uti-
lis est, & cautū quod apponatur, & quia si debitor
non est cōstitutus in mora saltem per interpel-
lationē extrajudicialē, & vocatur ad iudiciū, nō
tenetur ad aliquas expensas, si immediate rece-
pto libello dixit se soluere, & cedere liti, & non
cōtendere, ut dicit nō. Spec. in tit. de rei vendi.
§. i. & Ang. in l. i. C. de obsequiis. & Angelus de
Arecio, instituti. de actio. in §. sic itaque. & pro-
pterea cautela est, ut prius antequā conuenias
debitore tuum, ut interpelles primo ipsum, qui
si non solueret, & conuenias ipsum, tenebitur ad
expensas, etiā si incontinenti cōfiteatur debitum
& propter istam rationem dicta cautela solet ap-
poni in libellis, & bene.

**Cautela qualiter socius tenea-
tur socio reficienti rem com-
munem.** L X X X V.

1 Socius si rem communem pro parte sua reficere nol-
uerit, partis sue dominium perdit.

SAPIENS cōtingit quod sint duo fratres, vel so-
ci, qui habent cōmunē, puta domū vel mo-
fundum, quæ res indiget reparatione, & unus
eorum uult reficere, & alter eorum non uult
contribuere ad expensas. Cautela est multum
singularis & utilis, quod ille reficiat rem qui
uult

a Spoliatus.
Spoliatus debet
restituere ante o-
minia. l. si quis
ad se fundū. C.
a l. i. l. de vi.
Oldr. consilio
cexxiiij. incipit
te, iste sunt alle-
gationes, & o m-
nino p. Alex. in
l. naturaliter. §.
nihil cōmune.
de acquir. pos.
ubi ponit regu-
lā & multas fal-
sentias, quod ve-
rum est, etiam si
per cōrumaciā
sic spoliatus per
iudicē, quia vo-
lens purgare cō-
rumaciā audiri
debet, etiā si mis-
sus in possessione
rei velit ita-
rim probare, de
dño suo. Bal. in
l. pen. §. pen. C.
de p. iur. xxx.
annorum. & per
Oldr. consil. cc-
xxvi. incipien-
te, de toto. vide
in spe. de priu.
& se. de re. §. i.
de effec. vel. si.
quid si missus.
aliis autem spo-
liatus nō debet
restituere, quādo
constat de domi-
ni spoliati. cap. cu
ecclesia. de cau-
sa pos. & propterea
ca. cum super.
eod. tit. c. deci-
mas. de restit.
spol. in vi.
b Spoliatus.
spoliatus habet
& remedia a re-
re. in spec. de
restit. spol. in
prin. per totū.

Barthol. Capol.

vult suis sumptibus, & petat sumptus sibi resti-
tui ab alio socio: ¶ quia si socius recutabit re-
ficere rem, nolendo contribuere pro parte sua,
& facta refectioe per alium non satisfecerit p
parte sua reficienti et cum vsuris vel interesse,
perdat dominium suæ partis post quatuor mē-
ses, & applicatur reficienti, ut est casus valde no.
in l. 4. C. de pri. adi. & in l. si duobus. §. idem re-
spondit. ff. pro socio. & ita no. & tenet Ange. de
Are. insti. de act. §. sequens ideo sint bene cauti
socij tam reficientes, quàm nolentes reficere,
per prædicta.

Cautela est in iudicialibus, quod pars cōtradicat expresse, ali as racendo sibi præiudicat.

LXXXVII.

- 1 Tacens in iudicijs consensit videtur.
- 2 Actus contra unum per iudicem si in iudicio fiat,
non contradicatio, non sufficit, nisi appellet.

a Testam. clau.
Testm nō aper-
tū mortuis testi-
bus nō probat,
gl. fin. i. ver. ob-
signēt. secundum
Do. Bar. in uer.
quo qd si testes
in l. ij. C. quē te.
aperi. Bart. in l.
2. in pri. ff. e. tit.
dicit uerū in re-
stamēto in scri-
ptis quod corrui-
t, si unus testis mo-
rit antequā pub-
lice, uel uiuo
testatore, nisi
eo uiuo facta
fuerit recogni-
tio subscriptioni-
s, & sigilli à te-
ste corā notario
& testib. uel et
reporē subscri-
ptiois fuerit ro-
gatus alius no-
tarius de sub-
scriptioe, uel ni-
si uiuo testato-
re aperiat, ut ibi
per Bar. & Bal.
in add. Spec. de
instr. edi. uer. si
necessit. Adde
do. per. Bald. in
l. 2. C. de fideic.

EST dubium an tacens videat cōsentire, ut
habetur in regula, qui tacet. & in l. filius fa-
milias. §. inuitus. ff. de procur. & Bar. plene in l.
quē doris. in fine. solu. matr. Sed vera conclusio
est, ¶ qd tacens in iudicijs videt cōsentire. ut no.
Bart. in l. j. C. de rela. Et ideo cautela est qn sit
aliquis actus in iudicio contra vnū, ut ille sem-
per respondeat, & dicat qd ipse non consentiat.
Et ideo boni procuratores facient scribere me-
praesente & non consentiente, ut dicit Barto. in
d. l. j. Vel melius est dicere, quod in parte & in
partibus facientibus contra se non consentit,
& istud procedit qn actus sit per aduersarium,
¶ sed si actus fiat per iudicē in iudicio contra
vnum, non sufficit quod ipse non contradicat,
nisi appellet: ut singulariter dicit Inno. in ca. qd
ad consultationem. de sen. & re iudi. & sequitur
Ang. de Perusio. & Io. de Imo. i. l. ille à quo. §.
si de testamento. ff. ad Treb. Circa hoc tñ vide
tex. qui videtur facere in contrariū. & ibi Bal.
& Pau. de Cast. in aut. si quis litigantiū. in prin.
in verbo, contradicat. C. de episcopali audien.
Sed dic, si actus sit per partē in iudicio, sufficit
dicere non consensio, sed si sit per iudicem, &
tunc aut est talis à quo possit appellari, ita qd
si appelletur, transit in rem iudicatam, & tunc
non sufficeret dicere, non consensio, nisi appel-
letur. & ita intelligit Inno. Aut ab actu iudicis
non potest appellari, sicut regulariter ab inter-
locutoria de iure ciuili non appellatur, & tunc
non requiritur appellatio, sed sufficit contra-
dicatio.

Cautela quod tutius sit relinque- re alicui in codicillis quàm in testamento.

LXXXVII.

1 Hæres in codicillis institui non potest.

2 Codicilli primo testamento facti non tolluntur per
alios codicillos qui postea firrent, neq; per aliud
testamentum sequenti, nisi expresse dicatur.

SI aliquis velit tibi relinquere certam par-
tem bonorū suorum, quid est melius & uti-
lius, an quod relinquat per codicillos, vel per
testm? Et prima facie videtur qd sit melius qd
relinquat per testamentū, quia illud fit cū ma-
iori solennitate quàm codicillus, ut probatur
in l. hac cōsultissima. C. de testa. iuncta l. si. C. de
codicillis. Sed tu dicas quod tutius ē relinque-
re per codicillos, quàm per testamentū, nisi for-
te quis vellet instituere hæredem, ¶ quod in
codicillis fieri non potest l. in hæreditatem. C.
de codicil. Et est ratio, quia testamentum per
aliud testm semper rumpetur, ut in l. sancimus.
C. de test. & in l. si quis in principi. testamē-
ti. de leg. iij. ¶ Sed codicilli primo facti nō tol-
luntur per alios codicillos qui fierent postea,
neq; per aliud testamentū sequens, nisi expresse
dicatur, ut est tex. insti. de codic. §. non autem.
Et no. Spec. in ti. de instru. edi. §. compen. iose.
in ver. sed id cōsideres. & qd tutius sit relinque-
re per codicillos rōne prædicta, tenet Specu. in
d. tit. de instru. edi. §. viso de impugnatioe uer.
& no. quod tutius est, & ideo sis cautus ut cō-
sulas quod potius relinqueretur per codicillos,
quàm per testamentum.

Cautela pro testatore uolentē, quod eius ultima uoluntas non constet, nisi post mortem.

LXXXVIII.

- 1 Testamentum non ualere, si ante ipsius aperturā
unus testis moreretur, qui subscriptionē suā,
& sigillum cognoscere non possit.

MULTI sunt qui volunt qd uolūces vlti-
ma non sit nota alijs nisi post mortē suā,
propter aliquā iustam cām, ut habetur insti. de
pupilla. sublt. in §. si quis autem formidolosus.
& faciunt testamentū in scriptis clausum, &
sigillatū & scriptū, iuxta l. cōsultissima. C. de re-
sta. Sed tu adueras & sis cautus, quia periculo-
sum est facere talia testamenta. ¶ Nā si more-
retur uiuo testare, vel et post mortē ante eius
aperturā vnus ex testibus, qui nō posset cogno-
scere suā subscriptionē & sigillū, nō ualere te-
stamentū, ut singulariter no. Bart. in l. ij. in prin.
ff. quē ad. te. aperi. Et iō debes uti hac cautela
qua sepiissime vsus sū, ut testator cōuocet vnū
notariū qui nō sit de testib. supradictis, & duos
vel tres testes alios, ut faciat qd cuilibet dicto-
rū testm qd se subscripserūt & sigillauerūt, re-
cognoscāt subscriptionē & sigilla i pñentia duo-
rū vel triū testm dicti notarij, & roget d. nota-
riū ut cōficiat vnū instrumentū de dicta recogni-
tioe subscriptionū & sigillorū, & erit securus qd
non erit opus alia cognitione, & hoc modo
non

non erit periculum. le qua supra. Vel potest etiam alio modo prouideri, videlicet qd testator à principio à quo se subscribunt testes & ponunt sigilla, adhibeat notariū & testes qui sunt rogati de dicta subscriptione vel sigillis, & de hoc fiat scriptura publica, quia illa probabit sufficienter, & hoc ponit Bar.in.d.l.2. in prin sed præcedens cautela melior est. Tercio potest & aliter prouideri, quando testator vult testari in scriptis, & non curaret quod testamentum esset secretum, quia tunc posset facere publicationem fieri eo viuo, vt no. Bar.in.d.l.2. in. §. si dubitetur. Circa quod adde quod dicitur sequenti cautela.

Ca
cautela pro chirographis mer
atorum. L X X X I X.

- 1 Chirographo seu scriptura priuata manu notarii non confecta, requiritur quod trium testium subscriptio interueniat, alioquin non valeret.

MERCATORES de mercibus suis scriptissime non faciunt conficere instrumenta publica, sed priuatam scripturam a faciunt, que dicitur chirographus, vel etiam vulgo appellatur scriptura de manu, sed est periculosum consistere de dicto chirographo, in quo requiritur quod interueniant subscriptio trium testium, alias non valeret quando est scriptura priuata, non confecta manu notarii vel publice personæ, vt est tex. in autē. si quis vult. autē. de pene. C. qui po. in pig. ha. Nam si aliquis qui se subscripsit moriatur, illud chirographum nisi probabit, nisi vt dixi, sit scriptum per manum publicam, vel habeat sigillum appensum, vt est casus no. in c.2. de fide instr. & ibi ponitur per omnes Do. de ista materia. & est gl. ualde no. quæ ita dicit inc. inter dilectos in versis publicæ manu eorū. de fide instr. & ideo tu sis cautus, quod non recipias chirographum nisi sit scriptum manu notarii ad hoc rogati, vel nisi apponatur sigillum promittentis. sed si poteris, facias conficere publicum instrumentum. facit ad hoc qd dictū est in precedenti cautela.

Cautela adhibenda circa præ-
sentiā testiū, in testamēto cœ-
ci, & aliorum. X C.

- 1 Heredis institutio in testamentis olim præcedebat vñc autem sequi debet.

IN testamentis t debet olim hæredis institutio præcedere, vt insti. de leg. j. §. ante hæredis. hodie non potest præcedere: sed sequi, imo communiter solet sequi legitima, dicendo, in omnibus autem aliis bonis tuis & c. vt in d. §. ante hæredis. sed caueas, quia etiam hodie requiritur qd præcedat hæredis institutio in te-

stamento cœci, & nisi præcedat non valet testamentum, vt est casus in l. hac consuetudina. C. qui testa. fa. pos. vbi ponitur forma testandi per totum, & Imperator ibi mandat qd illa forma ibi tradita debet obseruari, quæ est, vt primo hæredis institutio præcedat. & hoc tenet ibi Cyn. & Doct. licet aliqui contrā. Sed vt euites opiniones, & periculum facies qd præcedat hæredis institutio, est etiam id periculum in testamento cœci, & in quocunq; alio testamento in scriptis, quia non valet si omnes testes non fuerint præsentēs vsq; ad finem, donec omnes se subscripserint & sigillauerint, & ideo cautela est qd claudantur in camera ita qd non possint exire, & stent præsentēs donec vterius se subscripserint & sigillauerint, quod no. quia vidi aliquos notarios imperitos permittere, quod recedat aliquis testium postquam se subscripserit & sigillauerit, & male.

Cautela pro bannito quod pos-
sit liberari à banno, non ob-
stante statuto id prohiben-
te. X C I.

- 1 Saluusconductus datus bannito per centum annos, quid operetur.

ALICANDO est prohibitum qd alicui condemnato non potest fieri remissio pœnæ, vel aliquando quis est bannitus vel rebellis, & non potest absolui à banno vel à rebellionē, si contingat quod est bannitus vel rebellis ex aliqua causa ingratitudinis, debeat rebaniri vel absolui, sed non potest stante prouisione vel statuto in contrarium. ego do tibi vnam cautelam, videlicet detur sibi terminus ad solvendum vsq; ad centum annos, vel fiat sibi saluusconductus b vsq; ad centum annos, & hoc modo per iudicium poterit consequi intentionem suam. istud probatur in l. cum hæredes in. §. j. ff. de sta. liber. & in effectu vult ibi do. Benedi. de Plomb. & ita vidi obseruari in ciuitate Veneriarum per consilium de decem, quod fecit saluusconductum rebellis vsq; ad centum annos, quia non poterat eum absoluerē secundum leges suas.

Cautela pro illo qui emit fundū
sibi debentem decimam, si ite-
rum illum vult reuēdere, quo
modo faciat ad hoc quod de-
cima sibi remaneat. X C I I.

- 1 Exceptio rei alicuius quid operetur.

SI aliquis emit agrum vel fundum sibi debentem decimam, & deinde vult reuēdere dictū fundum,

a Priu. scri. Scriptura pro pria manu debi toris facta & cō fessata. probat etiā nō subscri pra cōtra debi torem, nō cōtra tertium, nisi sit subscripta testi bus. Bar. i. l. scri pturas. in pri. col. ver. not. C. qui po. in pign. ha. Itē scriptu ra priuata quo modo impu gnet, vide Spe. de instr. edi. §. satis vtiliter. p rotum. b Saluuscond. Saluusconductus ad bene placitū intelligitur per petuus. Bart. & Doc. in l. cēresi mis. §. si ita sit pularus fuero. in. j. col. ver. ul ti. forma hanc vnam. q. ff. de ver. obl. de quo ibidē per dom. Alex. in pe. co. vers. extra gl. querit hoc Ba. cū concor. ibi p eū datis. fact. i. iuris peritos. de excu. tuto.

fundum, debet esse cautus: si si vult qd remaneat sibi decima, quod hoc exprimat in venditione sua, alias vendendo simpliciter, transiret decima in emptorem, secundum Iacob. de Are. quæ sequitur do. Benedi. de Plumb. in l. si is cui in si. ff. de sta. lib. per illum text. licet Alb. de Ro. teneat contrarium in l. seig. §. matre. ff. de fundo instructo. & in l. inter antiquam. C. de usufruct. ubi omnino vide. & pro ista opinione videtur esse textus in l. si quis ædes. in prin. ff. de seruituti rust. præd. & ideo si quis cautus ut dixi, ut in vend. tua excipias decimam: & idem dico de iure patronatus, ut vult Alb. in d. §. matre. idem dicas de ser. per d. l. si quis ædes.

Cautela quod non debeat stari sententiæ arbitri. XCIII.

Arbitri a sententiâ appellari non potest.

L I C E T sententiâ arbitri non possit appellari, ut l. diem præferre. §. stari. ff. de arb. ubi habetur, qd stari debet sententiæ eius, siue sit æqua, siue iniqua: tamen cautela est, per quam quis non cogitur stari, si doceat ipsam euidenter iniquam esse, & appareat euidenter de lésione: quia tunc poterit dicta sententiâ officio iudicis reduci ad arbitrium boni viri, secundum Host. in c. 2. extra de arbit. & Arch. v. q. vj. iudicibus pro quo facit c. ex parte. & c. exposita. eo. ti. & hoc tenet etiam Vincen. in d. cap. exposita. qui dicit ita obseru. & idem dicit Host. in summa, de arb. §. pen. ver. quia sæpe in tit. de arbit. §. i. uerfic. est autem differentia, quod est verum, si contradicium fuerit infra decem dies secundum Arch. in d. c. iudicibus. & tenet etiam do. Ant. de But. in ca. quinta uallis. de iure iur. & ibi Ioan. de Imo in c. veniens. eo. ti. & in d. c. exposita. & in d. §. stari. & per Ange. & doct. in l. seruus plurium. §. fin. ff. de leg. j. & per l. gistas. in l. si societatem. §. arbitrorum. ff. pro socio.

Cautela ad annullandum processus episcoporum procedentes contra suos feudatarios. XCIII.

Vasallus ipso iure non cadit iure suo, sed requiritur sententiâ per iudicem competentem facta.

S O L E N T communiter episcopi post acceptam episcopatus possessionem proponere edicta in valuis ecclesiæ, quod si est aliquis feudatarius ecclesiæ, debeat comparere ad petendum inuestituram infra annum, iuxta c. prim. & secundum quo tempore mil. inuestitu. peti. debe. in vlib. feud. & in casu quo non uenit infra dictum tempus, mones eos quod veniant assignando sibi aliquos dies, puta nouē & tres pro primo, & tres pro secundo, & alios tres pro tertio termino &

peremptorio: & casu quo non veniant infra dictum tempus ex iure, prout ex tunc, & ex tunc prout ex iure, eos priuare feudis suis. Aliqui episcopi. vultes ut cautela meliori, elapso termino priuare vasallos suos: & postea conferunt feudum aliis. Sed tu aduerte quod ista practica non est bona nec aliquid valet: & est ratio: quia impossibile est quod vasallus habeat aliquam iustam causam non comparendi, vel quia est pup. vel quia est infirmus, vel quia est absens, vel propter aliam causam similem. ut est text. in c. lancimus. in d. i. quo tempore mil. & ad hoc vt vasallus priuetur feudo ob inuestituram non petitam tempore debito, requiritur sententiâ. quia ipso iure non cadit a iure suo: ut probat in d. c. lancimus. & ibi no. Bal. & doct. la de Alu. & doc. & ideo talis sententiâ debet fieri per iudicem competentem: alias est nulla: ut in toto titu. C. si a non cõpet. iud. & in c. ad nostram. de consue. & in c. at si clerici. de iud. sed quod est q. inter episc. & vasallum, videlicet si vasallus cecidit a iure suo, vel si debet priuari per inuestitu. non petitam, ob aliam causam dominus feudi non potest esse iudex, & sic est incompetens: quia talis causa debet terminari per pares curiæ. cum vasallus euidenter dominus: ut est glo. ord. & ibi per oes doct. in c. cõ. de iud. & habetur per glo. & doct. in ca. j. §. pe. de probi. seu. alie. per Fede. & ita alias vidi iudicare sæpe, & bene contra episcopos priuantes sua sententiâ vasallos suos ex eo quod fuerint iudices competentes inuestitu. ut ræ facta de dicto feudo, ab aliis fuerint declarata nulla dicta sententiâ, & ideo sint cauti episcopi ne pronuntient per se contra vasallos suos sed eligant pares curiæ, id est, alios vasallos, & faciant quod illi prouocent: quod non perpetuo quia multi erant in hoc, & patiuntur episcopos auferre feuda sua indebite.

Cautela pro illo qui est de domo regia, quod possit regnum petere. XCIV.

Regnum usque ad quem gradum successionis transmittatur.

E S T dubium an regnum transeat per successionem uel per electionem. de hoc habetur in c. venerabilis. de elect. tñ in quibusdam regnis est cõsuetudo, qd transeat per successionem. & ita cõmuniter est in Italia. §. Sed maior dubium est, usque ad quem gradum successionis transmittatur regnum & uidetur quod usque ad sextum, uel usque ad decimum ad plus iux. no. inst. de serui cog. §. si. & in l. iuri consultis. ff. de gradib. Sed dicas qd transsit in infinitum usque ad centesimum gradum, & ultra, in tantum si moritur rex uel princeps alicuius regni deficientibus agnatis suis uel cognatis, si reperitur unus de sua familia seu domo, ille debet succedere in regno. ut singulariter no. Bal. & la cob. de Alua. & no. quando moriet princeps, quia tunc ille qui est de sua domo, licet sit pauper, tamen debet esse cautus & petere regnum.

Cautela

Cautela quomodo quis possit eligere seipsum. XCVI.

1 *Eligere regulariter seipsum non potest ille cui sibi eligendi potestas data est.*

VIDIMVS prout in cap. cum in iure de elect. gl. quæ dicit, ꝑ quod quis non potest eligere ipsum, quando datur sibi potestas eligendi. & est gl. similis in l. plane. ff. quod cuiusq; vniuer. no. & alia 8. q. j. qui episcopatu. & probatur in l. si mandauero. §. si tibi. ff. m. a. & in c. si. extra de insti. Sed qñ essent plures electionarii, qui haberent eligere, posset vnus electionarius, si eligeretur ab alijs, consentire electioni a de se factæ, & talis cõsentus cõnumerabit in numero electorũ, vt est casus in d. c. cū in iure. quia hodie nō est correctiũ, & procedit, nisi electio esset per viā secretiũ, quia tūc nō posset consentire vel eligere seipsum, vt est casus in c. Cumanana. de elect. ꝑ ita debet intelligi, vt ibi no. per Doct. sed quando vnus electionarius sperat, quod aliqui electores eligant ipsam, nō sit primus qui faciat electionem, si potest, quia non potest eligere seipsum, reputaretur enim ambiciosus, vt no. in d. c. cum in iure. sed expectet si eligitur per alios, & tunc consentiat electioni de se factæ. vel si cogitur primo eligere: quia forte habet primam vocem in capitulo, iuxta causam de electi. debet eē cautus vt eligat illum quē verisimiliter, vel nullus, vel minor pars eligeret, quia si posset eligere ab alijs, poterit variare & recedere ab electione facta ꝑ ipsum, & consentire electioni factæ de se, & sic erunt quatuor, & per cōsequens maior pars. & hæc probatur in d. c. cum in iure in tex. & gl. & ibi per Io. And. & dominū Ange. & Doct. quod nota scholasticis, qñ sunt electionarii, istis cautus ut electio cadat super te.

Cautela quod etiam in casibus in quibus alia non teneretur venditor de euictione, si adhibeantur, semper tenebitur. XCVII.

- 1 *Euictio non periculum quæ esse faciat.*
- 2 *Euictio non debetur ꝑ ff. propter euicti rationes, sed tantum ratione proprietatis.*
- 3 *Euictio venditori non tenetur, quando emptor in compromisso voluntarius succubuit.*

TRIA faciunt cellare periculū euictionis, primum omnia denuntiatione emptoris alterum eius absentia, tertium iudicis iurura, vt l. emptor. C. de euic. & habetur in l. si per im prudentiam. ff. eo. ti. Sed aduersus hæc omnia potest emptor vti cautela, vt sit securus, tñ ꝑ precio, q̄ pro pœna dupli. & et ꝑ sumptibus litis: ut scilicet instrumento venditionis per pactum a venditore reuocatur emptori potest enim re

nunciare iuri suo ex regula generali. & a nitiatur in instrumento quod emptori non possit dici vel allegari, quod si sententia fuerit lata per eius iniuriam vel per emptoris negligentiam, vel absentiam, & promittatur restitutio damnorum sumptuum & interesse, quæ sustineretur in iudicio. & extra secundum Aug. qui ita not. in l. emptor. C. de euic. Alia cautela in materia euictionis est: ꝑ quia regulariter non debetur euictione ratione possessionis euictæ: sed tantum ratione proprietatis, ut est casus. & ibi per Bar. & Doc. in l. ij. ff. de actio. emp. & ideo cautela est, quod l. emptor in instrumento emptor faciat venditorem promittere de euictio, siue euincat proprietatem siue possidet. Tertia est, quando quis non vult promittere de euictione, ne dicatur in instrumento, & dictus venditor dixit & protestatus est: & ita inter partes conuentum, quod si ipse non teneatur de euictione etiam ad precii restitutionem, quia nisi ista verba dicantur, licet non teneatur ad interesse vel sumptus, teneatur ad restitutionem precii, ut est casus singularis in l. emptorem. §. ibidem ff. de act. empti. quod est not. Quarta in hac materia potest adhiberi, ꝑ quod licet regulariter venditor non teneatur de euictione, quando emptor succubuit in compromisso voluntario, ut l. si dictum. §. si compromisso. ff. de act. empti. & not. in l. libera quædam Theodora C. de sentent. interloc. non iudicatum emptor tamen potest uti verbis ex quibus venditor tenetur iuribus hæc sunt, Et promisit dictus uenitor dicto emptori de euictione, quomodo unque & qualitercunque res vendita euincatur, argum. glo. not. in l. cum potest. ff. de arbi. Et ita solebat allegare illam glo. ad hoc domin. Flor. de Bob. Docto. meus. Quinta est & utilis in eadem materia: quia solet dici, ꝑ dictas. §. si compromisso non habet locum in compromisso necessario, sed tantum in voluntario: tamen emptor debet esse cautus, quod si eligat arbitrium necessarium ex forma statuti sine licentia aut consensu venditoris: quia tunc non posset agere de euictione: ut not. in d. l. libera. & ideo ex istis quinque cautelis potest conficere utile instrumentum pro emptore in materia euictionis, si dicatur sic: Et promisit dictus venditor de euictione, siue euincatur proprietatem, siue possidet, & quomodocunq; vel qualitercunque euincatur, etiam si euincatur per arbitrium voluntarium, uel necessarium, uel electum cum voluntate, uel sine venditoris: & promisit dictus venditor non opponere uel agere quod sententia lata fuerit iniqua, uel per iniuriam emptoris uti propter eius absentiam, uel per negligentiam, uel alio quocunque modo.

Cautela pro officialibus & praetoribus adhibentibus fideiussores ad relaxandum incarcerationum debitorem. XCVIII.

1 *Fideius. de iudicio sibi, & clausiue usq; ad finem durat.*

NOTENT

a Cõsent. electi. Electionarius si potest eligere seipsum. gl. & Bar. l. plane. ff. cuius vni. not. ubi dicit verum, si si soli cõmissa est electio, nō si sibi & alijs & tenet Bar. in l. si cõsul. in ff. de a. sop. Mar. Sil. l. si mandauero. §. si tibi. ff. m. a. l. 8. q. j. q. episcopi. cū in iure de elect. c. si. de insti. sed bene potest cõsentire electioni de se factæ ab alijs & si ipse plus alia elegerit. Doct. & Io. An. in d. c. cū in iure. & ꝑ gl. & Sic. in c. cõsul. de iur. pat.

b Euictione. Actio euictionis licet ex pacto nō cõpetat emptori: tamen ꝑ potest ad ꝑciũ. l. emptor. §. q. aut. uer. ibidem. ff. de act. emp. l. ij. §. si & ibi Bald. C. cõsul. de le. q. verū, si pactus sit genere ꝑ de euictione nō tenetur venditor. secus si certe per sonam. l. g. libera. tñ. i. p. ff. de eu. l. re uerū, nisi dictū pact. sit fact. inter mutuo vendit. & emen. de: q. tñ neuter agit ꝑciũ. gl. si i. l. si familiaris. C. fami. her. & ibi Bar. dicit nō habere locū in diuisione. & tenet Bal. in l. nō libatur. in ff. de euictione. l. i. sing. uer. euict. & ver. uendens

In veru si sine
ei e renuntiatu
atoni de cui-
a de secus si cu
ca expressa. q a
tuc et priu n re
perit. Bal. in l. j.
ij. q. C. de peri.
& como. rei ve.
Bart. in l. qui li.
de cui a.

a An arbit. Ar
bitor obligatus
pcedere & ter-
minare secudu
ius qd possit, vi
de Lud. i rub. d
a. 7. co. Bar. i l.
nem. §. stat. de
arb. dicit eu no
posse pcedere
contra ius. & r
Sicut. in c. cu di
lecta. derefc. 4.
colu in ver. no.
fin. istu tex. sed
Bart. contra in c.
quita vallis. de
iurciu.

NOTENT bonam practica & cautelam
pratores & alij officiales, ne relaxent de-
bitorem positum in carceribus ex causa debiti
practiti, in fideiussione de iudicio sisti, ¶ quia
illa durat vsque ad sententiam inclusive: nam
lata sententia fideiussores liberantur. vt l. age-
re §. post litem. ff. de fideiuss. & l. cum apud se
pronum. ff. iudic. sol. sed debent recipere fide-
iussorem de iudicato soluendo, secundum Bal.
qui ita dicit & bene in c. dilectis in v. col. de ap-
pell. qui subdit, quod quidam potestas qui hoc
ignorauit pro incauta relaxatione cuiusda car-
cerati, fuit condemnatus in syndacatu, & in to-
tum desolatus.

Cautela pro committente in ar- bitrum iuris. XCIX.

1 Arbitr iuris an ius commune, vel municipale se-
qui debeat.

1 **DVBITATIO** ¶ est, an arbit. a iuris
teneatur se qui ius commune, an ius muni-
cipale. de quo per Ioan. And. in add. Spec. in ti.
de arb. §. excipitur. in addi. quæ incipit, Guido
de Suza. vbi tenet, quod debet sequi ius com-
mune. de quo ego plenissime dixi in l. nominis
& rei. in §. verbum ex legibus. maxime in vij.
qua. ff. de verb. sign. quod nora caute quando
causa, quam habes committere, si ius commu-
ne disponit aliter quā municipale, vt scias qua-
liter causa sit committenda, quia poteris facili-
ter obtinere, & aduersarius non perpendet.

Cautela ad evitandum incursum pœnarum interdicti unde ui, & l. si quis in tantum. C.

- 1 Ruperius, prout recitat Vbertus de Bobio, qua cau-
tela Mutina usus fuerit.
- 2 Cautela vti non debemus, qua scandalum oriri
posset.
- 3 Iudex ex officio partes prohibere debet, ne ad ar-
ma veniant.
- 4 Oblivio ex longo tempore sequitur.

NOTA diligenter tu aduocate vnam cau-
telam, per quam poteris facere tuum cli-
entulum obrinere, si enim vides vtramq; par-
tem æqualiter probare, de clientulo tuo, si po-
tens est, quod possessionem etiam, de qua est
controuerfia, manu armata ingrediatur, & qd
denunciet aduersario vt veniat ad possessionē
si audet, qui si non venerit, quia suspicatus est
se posse repelli, statim perdet possessionē, quā
dicit se habere, vt ff. de acqui. poss. l. si ad quod
§. fina. vnde clientulus erit potior. & si veniat
erectus ad iudicem dicens, Domine iudex talis

Barthol. Capoll.

me violentere de possessione eiecit, & eam pro-
pria autoritate ingressus ē, vnde peto eum pun-
niri & priuari, quod si intendebat habere, cū
autoritate propria ingredi non debuerat, per l.
si quis in tantum. C. vnde vi. xvij. q. vj. placuit
Clientulus tuus respondere: Domine immo sen-
tentia est pro me ferenda, æque enim probaue-
ram me possidere sicuti & ille: vnde meam pos-
sessionem, non alienam tum ingressus, & sic
meam possessionem retinui, & aduersarius si
quam habebat, perdidit per d. l. si ad quod. ¶ Et
ita fecit fieri Roge. Mutine: prout recitat Vber-
de Bobio. & Ros. in Specu. in titu. de perit. &
post §. j. vbi notat tamen diligenter cautelam.
& istam cautelam no. perpetuo, quia est quoti-
diana & valde utilis. ¶ Sed ea non nectis, vbi
posset scandalum verisimiliter oriri propter l.
quonia multa facinora. C. vnde vi. sed vbi non
esset scandalum, vel periculum futurum, veris-
similiter non inuenies meliorem cautelam in
hac materia. Item nora aliam cautelam, si vis
vt amicus tuus comprahendat possessionem
alicuius rei absque vicio, quam ad se afferit per-
tinere eo ignorante, fac poss. sorem spoliari,
& confestim deferere possessionem coram tes-
tibus, & sic ea vacua remanente nuntia amico
tuo, vt vacuum possessionem apprehendat, nec
per hoc videbitur eam spoliacionem, nec di-
cetur rem a directo recipere, secundum ea quæ
habentur & notantur in c. cum ad sedem. de re-
sti. spo. & de ord. cog. c. cum dilectus. immo vñ
capere posset, vt no. ibi glo. sic pater. versi. sed
hoc non est. vnde habebat commodum retene-
tionis, vt xvi. qua. ff. §. pen. versi. quod si ma-
la fide. & extra de ord. cog. c. dilectus. circa pri.
& C. de præscr. xxx. annor. l. si quis emptionis.
Nec competit contra eum interdictum, vnde
vi. & in hoc fuerit decepti hospitalarij in præ-
dicta decre. cum ad sedem. credentes interdictū
vnde ui, habere locum in hoc casu, vt no. Spec.
in §. j. in ti. de perit. & post. in versi. antepe. quæ
cautela utilis est & vera, nisi appareat de frau-
de. Vbi duo contēdunt de possessione, & qui-
libet dicit se insolidum possidere, & vnus tur-
bat alium in possessionē, nec vult vnus de alio
cōqueri nec vult vnus alteri libellum dare, ne
sicut actor, sed quasi reus sustineat partes, rei
& commodum possessionis fungatur, cautela est,
quod iudex ex officio suo eos citare faciat, &
cogere suā petitionem offerre, vel potest istud
iudicium possessorium sine libello determina-
re, recipiendo probationes vtriusque partis, vt
sciat, quis illorum debeat subire onera petito-
ris, & quis uretur commodum possessionis. arg.
C. de libe. causa. l. liberis §. si quis ex seruitute.
& quia hoc vult iudex, & sine libello, quomo-
do finiat, cuius iussus facit, vt actus teneatur, si
aliās non teneret, vt ff. de fall. auto. tul. j. C. de
lite. conte. auren libellum. quæ est tertia, quæ-
3 sti. tertia §. si pactum. ¶ Ex officio enim suo
debet partes prohibere, ne veniant ad arma &
rixas & ff. de vsufru. l. si cuius §. deniq; alias. l.
æquisinum. & vim fieri verabit ei, quoniam in
possessionem

possessionem inuenerit potius ita dicit Spe. secundum lac. Bald. in tit. de peti. & poss. §. primo. vers. penul. & in tit. de libell. conceptio. §. nunc dicendum. vers. sic. vigesimo secundo. & nota. in ca. cum venissent & de institutione. & idem no. Bal. & Paul. de Cast. de leg. ordinariis. C. de rei vendi. & ad hoc etiam vide quod not. Inno. in c. in presentia de probat. in j. col. & ita vidi sepius praticari, & bene. Nota etiam aliam cautelam & consilium sapientum circa interdictionem unde ui. & constitutionem, si quis in tantum. si non possum probare quomodo possidemus, consilium ut possum probare, quomodo sim dilectus, & interim fundum presentibus testibus & rebellionem intro. & si is qui possidet, permittit, possessionem habeo. Si vero me intrare volentem non admittere, sed me incontinenter possessionem expoliatur, de quo fieri faciam publicum instrumentum, possessionem amitto incontinenter. ff. de acq. poss. l. clā possi. §. fin. l. q. si nolit. & illam possessionem animo retinui, & semper de quolibet presumitur, scilicet quod animo retineat, nisi forte videres illum possidere, ut ex tua patientia paretur tibi praiudicium rei. C. de acq. poss. l. minus. & non longum tempus transiit, quo fuit ille in possessione. §. nam ex longo tempore sequitur obliuio. ut ff. de usuc. l. fraus. & no. in l. j. C. de serui. fug. & not. Spe. secundum Ros. tit. de pet. & poss. §. j. & not. has quatuor cautelas: quia sunt quod tidianz & de lacte & lana.

Cautela contra illos, qui obtineant licentiam ab episcopo deferendi iuramentum. C I.

¶ *Prælati dispensantes super sacramentis perituri auctores esse possunt.*

IN multis contractibus solet apponi iuramentum de non conueniendo, & abiurantes, qui volunt conuenire ante petitam absolutionem vel relaxationem iuramenti: quia difficile est eam obtinere, vtuntur ista cautela: accedunt ad episcopum, & dicunt, Domine episcope iuravi in tali contractu & ego uellem contrauenire: quia sum laicus, nec possum relaxationis iudicium expectare: peto ut des mihi licentiam contrauenire: quoniam submitto me iudicio vestro si apparuerit me iniuste uenisse contra iuramentum: & multi episcopi concedunt istam licentiam. & ita intelligo quod obseruare in ciuit. Brix. & ita uidi aliquando episcopos obseruare Veronaz. & ista licentia potest impetrari et altera parte non vocata: ex quo agitur de iuribus iuramenti & ita et uidetur velle Paul. de Cast. in consil. suo cxxv. Sed tu dicas quod ista cautela non est bona: quia ipsi non possunt concedere huiusmodi licentiam: §. quia concedendo possunt esse auctores perituri: ut est casus ad litteram in c. si uero. & ibi not. de iureiur. & ideo tu sis cautus, quod potes uenire contra dictam licentiam, & impedire iudicium in foro seculari, donec cognitum fuerit de iuramento & relaxatione.

Cautela quod prius agas petitorio quam possessorio. C II.

¶ *Possidere commodius est, & aduersarium ad petitoris onera compellere, quam ab alio possidente petere.*

SI quis vult rem petere, animaduerte debet, an in aliquo interdictione possit nancisci possessionem: §. quia longe commodius est ipsum possidere, & aduersarium ad onera petitoris compellere, quam ab alio possidente petere. ita instituit Gaius iuriscōs. in l. is qui destinauit. ff. de rei vendi. & propterea sis cautus, quod nunquam agas petitorio, si prius potes agere possessorio.

Cautela de protestatione fienda contra testem ante delatum sibi iuramentum. C III.

¶ *Protestationis effectus super exceptionibus fiendis qualis sit.*

QUANDO testes examinantur, debes esse cautus, ut ante aperturam processus facias partem tuam protestari a exceptiones sibi saluas fore contra personas. §. Nam effectus huius protestationis est, ut absque alio iuramento prestitito, quod non maliciose exposcit, poterit contra personam excipere etiam publicato processu, ut in c. presentia de testi. & ibi per Inno. & Io. Ant. & Doc. & Bald. in aut. de testi. in §. si non dicatur. sed tutius est, quod ante delationem iuramenti factam testibus facias dictam protestationem. & ita utuntur boni procuratores, quod dicit mihi saluus & reseruatis omnibus exceptionibus contra ipsos, tamen contra eorum personas, quod etiam dicta.

a Protestari. Protestatio est denunciatio publice facta causa iuris seruandam in futurum, quod protestanti competit uel competere potest. Car. i. cle. j. xiiij. q. de procur. vide et Bar. in l. noui soli. §. morte. de oper. no. nun. & Do. in c. cum M. de constit.

Cautela ad interpretandum statutum disponens, quod creditur iuramento damaum passum. C IIII.

¶ *Probatio nulla melior est, quam illa quae per aspectum fit.*

MULTA sunt statuta Italica, quae dicunt, quod pro damno dato credatur iuramento damnum passum, uel officialis denunciatis usque ad certam quantitatem. Sed remedium & cautela est, quod non stetur dicto iura. uidelicet probando contrarium. nam tale statutum non prohibet contrarium probari: ut no. per Cy. & Doc. in l. j. C. si aduer. liber. & in l. j. C. de re iud. & per Bar. in c. j. si de inuestit. inter domi. & ual. lis oria. maxime probando contrarium per euidetiam facti: §. quia nulla est melior probatio, quam illa quae fit per aspectum: ut no. Azo. in summa C. ad l. Aquil. & Bal. in l. qui rogante. in fin. C. ad l. Aquil. & per Bal. in l. diuus. C. de testi. mili. & per Ang. in l. qui restitueret. ff. de rei vendi. & per Sal. in l. ea quidem. in x. q. de accus. & Galpar de Cald. & Ioan. de

FF Zochis

2. his in e. continebatur. de spons. imp. Item est aliud remedium, quia iudex potest taxare huiusmodi iuramentum ut no. Ang. in aut. de exhib. reis. §. in prin. sed predicta procedunt, nisi statutum figat pedes, licendo, quod stetur iuramento, & ultra non possit inquiri: quia tunc non posset probare contrarium, nec taxari per iudicem ut no. Bal. in d. c. si de inuest. inter. do. & uas. his oriatur. ad quod facit optime gloss. in l. si non fuerit. ff. pro socio.

Cautela pro iudice qui allegatur suspectus. CV.

1 Indices delegati cur semper suspecti appellantur.

1 **S** AEPISIME ¶ iudices maxime delegati allegantur pro suspectis, ad hoc, ut impediatur iudicium: ut habetur in e. cum speciali. de app. & in e. suspicionis. de offi. dele. & in l. aperitum. C. de iudi. Sed contra istam allegationem potest iudex ista cautela uiri. uidelicet, quod deleget causam alteri, qui non sit suspectus, & non impediatur iudicium: ut l. p. or. ff. de iureiur. om. iur. & ibi per Legistas. & ponitur per dom. Ant. in e. cum contingat. de foro cop. & ibi per Canonistas.

Cautela instruent quomodo debemus allegare contra libellum & contractum, quem ineptum uel simulatum dicimus. CVI.

- 1 Exceptio generalis & dubia nihil releuat, nisi a parte opponatur.
- 2 Libellus non potest mutari, nisi usque ad licentiam contestatam.

QUANDO libellus est obscurus, incertus uel generalis in aliqua parte, & reus uult opponere exceptionem, non debet opponere, sicut communiter fit, dicendo, quod libellus est incertus & dubius, uariis, obicurus: §. quia exceptio generalis & dubia nihil releuat, nisi opponatur a parte: ut l. h. C. de annali. exce. & ibi not. & ideo sit cautus reus, quando uult, quod non procedatur super eo. libello auctoris opponatur exceptionem in ipse, in quo loco & in qua parte obicurus & incertus & si opponit in genere, auctor debet esse cautus ut replicet, quia exceptio rei est uaria, dubia, & incerta, & petre declarari, in quo loco libellus suus non procedat: ut dixi plene in libello meo de contractibus. 2. finis & facit quod dicam in seq. ¶ Si libellus auctoris producat in iudicio, & ineptus, non procedit, & non potest mutari, nisi usque ad licentiam contestatam, ut habetur in l. qui famuliz. uel periculo. & ibi gloss. & Doct. ff. fam. her. & in §. si minus in l. de ad. & in l. edicta. C. de eden. & in cap. eden.

examinata. de iudi. Sed in hoc datur duplex cautela, quod non possit reuocari uel mutari libellus ineptus. Prima est, quod reus accipit in ipse libellum productum: ut not. Barto. in l. cum pretium. C. de lib. cau. non autem iussu accipere in genere, dicendo, Accipio dictum libellum in parte, & partibus pro me facien. ibi. facit quod dixi in precedenti cautela & ita tenuit Ang. de Are. in l. de excep. §. j. in 6. q. Alia cautela est, quod reus uiso libello incepto, incontinenti dicat coram iudice. Nego narrata prout narratur, uera, & petita prout petuntur dico fieri non debere animo litem negatiue contestandi iuxta not. per Barto. in l. si dubitetur. §. j. ff. de si iussu saluo iure producendi in scriptis, &c. & deinde poterit deducere suas exceptiones: & ita facient boni practici. Ille qui dicit contractum esse simulatum, debet esse cautus, ut deducat speciem simulationis: quia si diceret contractum simpliciter esse simulatum, succumberet: quia plures sunt species simulationis, ut not. singulariter Barto. in suo consilio, quod incipit, Petrus Nicolae. quod procedit, quando per aduersarium facta esset oppositio specialis de incertitudine libelli: ut no. Bal. in l. ab Anastasio. C. mandari. de quo dicitur plene dixi in dicto libello, de contractibus simulatis.

Cautela pro personis quæ non possunt intentare actionem de dolo, quod intentent actionem in factum CVII.

- 1 Alio de dolo filio contra patrem, seruo contra dominum, &c. dari non potest.
- 2 Exceptio doli licet non infamet infamia iuris, ista tamen infamat infamia facti.

1 **F** I L I O ¶ contra patrem, & seruo contra dominum, & homini humili siue plebeio, contra eum qui est positus in dignitate, alteri contra eum qui est uir & nomenclatoris non datur, nec dari potest actio de dolo, licet dolum commiserit: ut rex. sing. in l. non debet. ff. de do. & per consequens, eis non competit exceptio de dolo. Et ideo cautela est tunc, quod si ipse intente actionem uel exceptionem in factum uerbis temperatis, non faciendo mentionem doli: quia ista iudicantur a pari, actio & exceptio, in quantum ad hoc: ut l. apud Cellum. §. aduersus. ff. de doli. exce. iuncta l. non debet. quod perpetuo tene menti contra huiusmodi plebeios, uel uiles personas. & potest esse ratio in exceptione doli: §. quia exceptio doli, licet non infamet infamia iuris, tamen infamat infamia facti: ut d. §. aduersarius & hoc not. Rapha. Cu. & ideo talis exceptio quæ infamat de facto infamat, non datur contra prelatas personas: ut patet in dicto. §. aduersarius. ibi. apud bonos

a suspectus. Si iudex dicat suspectus, an debeat interrogari de causa suspicionis coram arbitro. gl. in c. j. de except. in spe de recus. in fi. gl. & Barto. in l. qui poterat. ad Treb. iudex recusatus, non potest eam delegare. c. iudex ab apostolica. in fi. de offi. del. in 6. Iudex si non allegatur suspectus uidetur pars in eum consentire c. insinuante. de offi. dele. b. Ineptum. Libellus ineptus dicitur, quod concludit male. Bal. in l. si. C. de in iure. l. min. c. Incertus. Libellus incertus, procedit, nisi opponatur contra eum, quo casu non procedit. gl. in l. fin. C. de anna. exce. & text. non in casu. de lib. ob. & Barto. & Angel. in l. j. C. de sen. que sine cer. quæ sine cer. Bal. in mar. uer. libell. 9. mer. 9. quæ uer. est, nisi auctor sit incertus ex facto rei, quia tunc ualeat et si opponatur. In no. in c. signifi. cantius. de lib. ob. & Barto. & Ang. in l. j. ff. de eden.

nos viros sigillis. & hoc tenet Ange. de Arc. in situ. de exception. in pri. in vers. quæro an contra parentes.

Cautela pro præscribente qui non habet titulum. CVIII.

- 1 *Præscriptio per tantum tempus, cuius initium memoria in contrarium non existat, sine mala fide unius tunc habere dicitur.*

IN præscribenda seruiente quæ habet causam continuam, vel quia suffi. iure x. annis inter præfentes, & xx. inter absentes, sed si habet causam discontinuam, requiritur tantum tempus, quod non exeat memoria in contrarium: vt l. hoc iure. §. ductus aquæ ff. de aqua quoti. & x. ff. de nor. gloss. in l. seruientes. la grande. ff. de seru. titu. gene. Sed cautela est, quod ille qui allegat seruientem sibi debitam, quæ habet causam discontinuam, dicat se habere tit. ab illo qui potuit concedere licet illum non probet si tamen probat se possidere spacio x. annorum inter præfentes, & xx. inter absentes, sufficit & obstat in causa argu. cum de rem versio. & quod ibi non per gloss. & Doct. ff. de vitu. & in l. si certis annis. C. de pac. & istam cautelam docet gloss. no. quam sequuntur ibi Doct. in l. seruientes. quod perpetuo tene menti. Et propter hanc materiam vidi multos libellantes in materia præscriptiois decimarum, quæ secundum aliquos nunquam possunt habere locum: quia contra ius diuinum, vel secundum aliquos potest præscribi sine mala fide per tantum tempus, cuius initium memoria non existat in contrarium, ¶ quia tale tempus habet vim tit. vt probatur in c. super quibusdam §. præerea. de verbo. si signific. & in cap. de præscrip. lib. 6. & istud est verum secundum libellantes, vt possint probare præscriptionem decimarum breuiori tempore, dicunt & allegant se habuisse tit. exceptionis a summo pontifice, propter aliquam causam coloratam, & ad probandum illum titu. deducunt possessionem: vel quas x. vel xx. vel xxx. annorum per nos. in d. l. seruientes. quod est quotidianum.

Cautela quod admittatur in criminalibus excusator pro absente. CIX.

- 1 *Accusatus vel inquisitus de crimine, se per procuratorem defendere non potest.*

DIXI ¶ supra vnam cautelam pro accusato vel inquisito, quando non potest se defendere per procuratorem: quia causa est capitalis, iuxta l. seru. n. §. publice cum sim. de procur. Sed hic ad te vna aliam similem, videlicet quod aliquis compareat coram iudice, non tanquam procurator aut defensor, sed tanquam in

structor: quia talis licet non possit in se suscipere iudicium, tamen admittendus est ad iudicandum & ad informandum iudicem de innocentia rei: & iudex debet eum audire, & pro veritate inquirere: vt l. fin. ff. de lib. cau. & ibi hoc not. do. Benedic. de Plumbi.

Cautela quomodo succurritur diffamato iniudicio. CX.

- 1 *Silenti perperui ad sententiam unica tantum mentione procedi non potest.*

QUANDO aliquis infamat vnum qui est debitor suus, & tamē non petit in iudicio, diffamato succurritur, per l. diffamari ff. de inoge & ma. & not. in l. unica. vt nemo iniuri agere vel accu. cog. & tu infamatus sis cautus, vt primo facias monere diffamantem bis, vt petat si quid vult petere alias sibi imponetur periculum silentium. ¶ Et si esset monitus semel tantum, non posset procedi ad sententiam perperui silentii. vt est glo. multum no. in aut. de hære. & f. l. in §. si quis agens. in ver. monitus. & ita tenet etiam in terminis d. Ange. de Arc. in l. de exce. §. j. vbi ponit materiam d. l. diffamari. & idem ipse not. in suo trac. maleficiorum, in glo. in ver. nec ad querelam Titij. in fe. 18. colum.

Cautela ad instruendum fideicommissarium. CXI.

- 1 *Fideicommissarius ad hoc ut ius in hereditate habeat, requiritur quod prius hereditatis restitutio fiat.*
- 2 *Hereditas per restitutionem fideicommissarii ratione fideicommissi universalis qua obligationes transeant.*

POSTQUAM sumus in materia vltimarum voluntatum, volo tibi dare vnam cautelam, quæ est huiusmodi: Quidam est hæres institutus, aggravatus est post mortem restituere hereditatem alteri communiter fideicommissarius adueniente casu restitutionis adie hereditatem ex primo testamento, & postea apprehendit possessionem, & agit contra debitores hereditarios, quod est contra l. restituta. in pri. ff. ad Treb. quia ad hoc, quod fideicommissarius habeat ius in hereditate, requiritur, quod prius fiat restitutio: vt d. l. restituta & prius nullum ius habet contra debitores. vt l. hereditas. ibi, nempe enim. eo. tit. nec debet nec potest adire hereditatem defuncti, quia semel fuit adita per heredem: nec potest apprehendere possessionem antequam sibi fiat restitutio per heredem defuncti, ad quem hoc pertinet: vt l. quanuis. §. j. eo. tit. & d. l. restituta. & ideo tu fideicommissarius sis cautus, vt primo petas cogi heredem hæredis ad tibi restituendam hereditatem,

FF 2 &

& postea apprehendis bona, & agas per iura predicta. & hoc vult etiam Paul. de Cast. in d. l. restituta. qui dicit, quod uidet multos procuratores errare in hoc, & facit cessare multos processus propter hoc. Et predicta procedunt, nisi esset statutum in loco, quod non requiratur aliqua restitutio, nec realis, neque verbalis: non tamen dico, quod propter hoc fidei commissarius debeat adire: quia istud nullo modo potest, ex quo semel adita est. & vide in sequenti. ¶ Per restitutionem hereditatis factae ratione fidei commissi vniuersalis transeunt obligationes hereditariae contrae per ipsum defunctum, & non illae quae sunt contrae per heredem, & occasione hereditatis restituere, nisi specialiter fiat etiam restitutio, & cessio etiam de illis: ut probatur in l. cum hereditas q. procedit. l. restituta. ff. ad Trebe. & propterea Bart. dicit ibi se consuluisse de facto, cum quidam haeres inchoasset vnam litem occasione hereditatis sibi delatae & post ea cessisset omnia iura sua, & actionem quam habebat ut haeres, non transibat instantia de nouo per ipsum heredem inchoata: & ideo sis cautus tu fidei commissarius, ut quando sit tibi restituti & cessio, ut apponi facias in instrumento restitutionis & cessionis, Restituit & cedit tibi omnia iura & actiones, quae & quas habet haeres, etiam occasione rerum hereditariarum, ut si post mortem defuncti receperit fidei iussor, vel inchoasset litem vel alia fecisset: sed solum venient actiones quae sit per defunctum, quas habet ut haeres. & hoc etiam voluit Paul. de Cast. in d. l. cum hereditas. quod bene not. quia sepius contingit quando ita est grauatus de restituendo post mortem suam: quia in vita multa contrahit super bonis hereditariis, quae non veniunt in simplici restitutione, ut dixi: & pauci hoc aduertunt.

Cautela ad firmandam donationem inter uirum & uxorem. CXII.

- 1 *Donatio inter uirum & uxorem regulariter prohibita est.*
- 2 *Donatio inter uirum & uxorem per temporum etiam interualla nulla est.*
- 3 *Donatio mutua conditionalis inter uirum & uxorem, quo casu ualeat.*
- 4 *Bona contra mores aliquid fieri duobus modis dicitur.*

DONATIO ¶ inter uirum & uxorem regulariter est prohibita, ut in toto tit. ff. & c. de don. inter uir. & vxor. & c. donato. extra eo. etiam si interueniat traditio, est ipso iure nulla nec est alicuius momenti, ut est tex. in l. 3. §. sciendum. ff. eo. tit. quod intelligitur, quando donans efficitur pauperior, & alter locupletior, ut l. 3. in prin. & l. si spūs. §. concessa & §. seq. ff. de do. inter uir. & vxor. & d. ca. donatio. & est

ratio, ne mutuo amore se spolient: ut l. j. ff. eod. tit. Sed possunt adhiberi circa hoc aliqua cautela, ut ualeat talis donatio, & non possit reuocari. Prima cautela est, quod coniuges faciant sibi mutuam donationem, hoc est, sibi in vicem recipiam, uidelicet si contingit alterum mori, alter superstes habeat bona sua: quia tunc propter dubium euentum, ualeat donatio: ut probatur in l. si pater puellae. C. de mos. test. & ibi hoc singulariter not. Cy. quem Do. ibi sequuntur. & pro hoc vide bonam glo. l. licet inter priuatos. in fin. C. de pac. & probatur in l. quod autem. in §. si uir & vxor. ff. de do. inter uir. & vxor. & hoc ibi tenet Lud. de Ro. in quodam suo singulari, quod incipit, prohibiti inter se donare, non intelliguntur prohibiti facere inter se donationem reciprocam. Et ista cautela debet intelligi, & limitari quando donatio vnius sequitur donationem alterius incōtinēti secus si ex interuallo: quia tōc esse inualida do. reciproca, ut est tex. in l. qui iū nup. ff. de do. inter uir. & vxor. fm do. Lu. in d. singulari. ubi subdit per illū text. ¶ quod si ego donassem vxori meae mille, & postea haec ad decennium donasset mihi fundum, utraque donatio est inualida. Item intellige hanc cautelam, quod donatio vnius sequitur donationem alterius, etiam si dicatur, quod sit donatio inter uiuos, & non possit reuocari secū dum l. ubi ita donatur. ff. de do. causa mor. quia talis donatio statim ualida erit, & non indiget confirmatione, & per consequens etiam non interueniente traditione post mortem poterunt bona peti. ita not. intellex. & Paul. de Cast. declarando dictum tex. in l. si pater puellae, in fi. Sed aduerte, quia hoc ultimum non uidetur esse uerum: tamen uidetur, quod imò non ualeat donatio etiam mutua, nec etiam morte confirmetur, nisi ambobus simul decedentibus uel quando alter moritur, confirmetur illa quae est facta superuiuenti, ut est casus de utroque in l. cum hic status. in §. si ambo. ff. de do. inter uir. & vxor. ibi, cum simul decederint. & in uer. per inde. ibi, unamque donationem ualere, & ibi, quia simul decederint. & ibi, quia neuter alteri. A contrario sensu, si alter superuixerit, donatio quam fecisset, non ualeret. ¶ Sed dic, quod si est donatio mutua sub conditione, & unus premoriatur alteri, dicitur ualere tanquam donatio inter uiuos conditionalis: nimirum si conditio eueniat tantum in uno, ualeat in alio, quia deficit conditio. & ita intelligitur dictum Cy. & d. Pau. de Cast. Sed si facta esset donatio reciproca, siue mutua pure inter uirum & uxorem & unus moritur uel fiat diuortium, an donatio ualideret uel confirmetur. uide tex. in ca. cum autem. §. si uir & vxor. in l. cum hi status. §. qd ait. & in §. si ambo. eo. tit. Secunda cautela est, quod fiat donatio cum iuramento. quia per tale iuramentum ualidari uidetur donatio: uel saltem quod non possit conueniri: ex quo seruari potest tale iuramentum sine interitu salutis aeternae: ut in §. si uer. extra de iureiur. & etiam si ne dispendio salutis aeternae: ut in cap. cum con-

a Iuramen.

Donatio inter coniuges cum iuramento facta, ualeat. Bar. in l. si quis. pro e. in fi. pri. ff. de fide iuss. & in l. Seius. in 2. eos uer quæro quid in donatione. ad l. Fal. contrariū tenet Bal. in l. j. ff. de don. inter uir. & vxor. & Pau. de Cast. in cōli. 63. ubi dicit hanc esse cōmunē op. q. nō firmitur iuramento, sed idem Pau. tenet primā op. in cōf. 909. & uide in cō. suo 56. Car. in cle. j. §. si §. q. de iurei. dicit ideo ualere, cū nō sit iure cautum. & in ca. 2. de pactis. in 6. c. cum contingat. de iureiur. nō debet extrēdi, quia deuiat a iur. cōli. sed q. in dubio nō debet uenire contra tale iuramentum sine superioris autoritate, p. c. uenerabilē de elec. Donatio inter coniuges, ut alter distribuat in piā causam, ualeat. Flo. in l. mulier ad l. Aquil.

tingat. eor. tit. & istud tenet Bart. in l. si quis pro
co. ff. de fidei. & in l. deus & Auger. in si. ad l.
Fal. & fuit opin. originaliter Gul. de Cu. in l. sed
si possit. ff. de leg. j. & item si quis pro eo.
istam op. tenet etiam. lo. de Imo. in l. si quis in-
quilinos. §. si de leg. j. & dicit ita se consuluiffe.
& ita reperio esse consilium per alios Doct. &
p. do. Recuperatū de san. Ge. & per do. Miniaturū
de Perusio. & consilium incipit, factum tale est,
do. dona. inter uiuos. & per quemdam d. Bo-
nifacium. consilium incipit, idem mihi Bonifa-
cio. sed idem Bart. tenuit contrarium in l. j. ff. de
dona. inter uir. & ux. innot. ea ratione: quia est
contra bonos mores: ut ibi in d. l. si quis pro eo.
post prin. & in l. cum quis decedens §. Titia. de
leg. ij. & ita reperio consilium per do. Io. Pa-
piensem. & consilium incipit, Quicquid dicant
barbaculi, qui nesciunt se nimias fabas comedisse,
nisi cum dolent uentrem. &c. & per Ray. de
Peru. & Ray. de Monte: ubi ista questio est ual-
de dubia. Ego nunc teneo sine disputatione, qd
ista cautela sufficiat: quia saltem iurans tenetur
de obseruantia iuramenti. ut tenet do. Anto. de
Bu. in q. nostra in d. c. cum contingat. circa me-
dium. in uer. ex his deciditur quid ab donatio-
ne. & forte etiam iuramentū a iuuat ipsum cō-
tractum, & ipsum firmat. arg. gl. not. in c. ex par-
te. in ver. aliena. ibi, sed si iurauerit non contra
uenire, tenet uenditio. extra de cōsu. & ibi etiā
de hoc no. & licet dicatur, quod sit contra bo-
nos mores. l. j. ff. de do. inter uir. & vx. & sic nō
ualeat, per c. non est obligatorium. de regu. iur.
lib. vi. † Tamen dico, quod contra bonos mores
dicitur quid fieri, duobus modis. Vno mo-
do contra bonos mores naturales, ut si iuro in-
terficere hominem: ut l. ueluti. & l. generaliter.
ff. de uer. obli. & isto modo iuramentū non ua-
let. & ita loquitur ca. non est obligatoriū. Alio
modo dicitur contra bonos mores ciuiles: quia
lex præsupponit, quod sit contra bonos mores,
ut in pacto de futura successione, & in dona. in-
ter uir. & ux. & isto modo iuramentum ualidet
contractum per c. cum contingat. & ca. si vero.
prazalle. & per c. quamuis. de pat. lib. v. & ista
distinctio est contra bonos mores naturales &
ciuiles. & ponitur per Bald. in l. pactum quod
dotali. in xix q. C. de coll. & per d. Anto. de Ro-
sel. in d. c. cum contingat. in sua repet. & de ista
quest. uide ibi per omnes Doct. & Cano. etiam
in c. donatio. extra de don. inter uir. & ux. & vi-
de omnino Fed. de Senis. consil. cxxxv. ubi fir-
mat quod supra dixi. & examinat saltem ple. &
no. etiam in l. j. C. de sacro. eccl. Tertia cautela
potest sumi hoc modo, uidelicet quod facta do-
natione, & ille cui donatum est, allegat et aliā
causam quæ sufficiat ad donationem ualidan-
dam, & donans non opponat aliquam exceptio-
nem in contrarium, & pronunciet donationem
uolare, & donarius absoluitur: quia tūc si do-
nans uellet postea contrahere, submoueri pos-
set exceptio rei iudicatæ: ut est casus cum gl.
valde no. in l. si spūsus. in §. si uxor vel maritus.
ff. de dona. inter uirum & vx. facit l. iij. §. item

quæri pōr. ff. de re iud. & quod ibi no. per Alb.
Sed si pronuncietur per iudicem donationē
inter uirum & vx. sine alia iusta causa ualere,
sententia esset ipso iure nulla, ut l. iij. §. scien-
dum. ff. eo. tit. & no. glo. sing. in d. §. si uxor vel
maritus. Et aduerte, quod ista cautela non ui-
detur sufficiens: quia licet sententia ualeret, &
obstaret exceptio rei iudicatæ, & uideatur im-
pedire repetitionem soluti: ut l. Julianus uerū
debitorem. & l. iudex. ff. de condit. inde. tamē di-
co, quod solutum potest per conditionem in-
debi. repeti: quia d. l. Julianus. & d. l. iudex. non
procedunt in sententia, quæ est lata pro eo, cui
alter ex litigatoribus donare prohibetur. casus
est singul. in d. l. si uxor vel maritus. secundum
Bal. & l. cum allegas. C. de usu. & do. l. uir. R. o. in
suo sing. cccxj. quod incip. Tu scis, quod dona-
tio. Item si posset probari, quod illa lis fuit fa-
cta, dicta sententia non ualebit, ut l. cum hi. §.
cum lis. & ibi not. ff. de transac.

Cautela quomodo filiusfamilias possit testari. CXIII.

- 1 Filiusfamilias etiam patre consentiente regulariter testa-
ri non potest.
- 2 Clericus habens primam tonsuram in patria pote-
state ex se testari potest.
- 3 Hominis status indissolubilis est.

FILIUSFAMILIAS † regulariter te-
stari nō potest etiam patre consentiente: ut l.
qui in potestate. ff. de testam. & in l. j. C. qui te-
sta. fa. pos. & insti. eo. tit. in prin. & in l. tam hi.
ff. de dona. causa mor. & plene per Cano. de te-
sta. c. ij. quod fallit si est clericus: quia etiā
si haberet primam tonsuram tantum, posset fa-
cere testamentum. & idem uidetur probari in
c. quia nos. extra de testam. nam ibi textus per-
mittit clericis indistincte testari, & non distin-
guere, utrum sint in patria potestate, vel non. Et
propterea ibi potest colligi, † quod clericus
etiam existens in patria potestate, sicut est ille
qui habet primam tonsuram tantum: ut est gl.
or. in c. cum uoluntate. de senten. excom. posset
testari. & hoc uoluit Hostiē. in d. c. quia nos. &
d. Anto. de Butr. qui dixit, illum textum habe-
re locum in omnibus cuiuscunque ordinis, &
sic nedum in presbyteris, sed etiam si clerici ha-
beant primam tonsuram duntaxat: quia isti ap-
pellantur clerici: ut etiam tenet Pet. de Ancha.
& Ioan. de Imol. in d. c. quia nos. & per Jacob.
Butr. & Bar. in l. sacrosanctā. C. de episc. & cler.
videntur dicere, quod illud procedit in acquisi-
tis ratione cōfessionis & dignitatis ecclesiasticæ: sed
in aduentitiis acquisitis aliunde, uidentur tene-
re, quod testari non possit: & cōtra eos uidetur
esse textus in auten. presbyteros ibi, quomodo
libet ad eorum diuina uenientes. C. de episc. &
cler. & in d. l. sacrosanctā. ibi quæcunque bona.
eor. & pro prima opi. uide gl. fin. xix. q. vltim.

F F 3 quia

a Si est cleri.
Filius pōr testa-
ri de aduentitiis
si est clericus &
i minoribus gl.
in c. cū es. de
test. Item de bo-
nis quæ sitis ra-
tione clericat.
rāquā de castrē
si uel quasi. l. fa-
crosanctā. & ibi
Bar. C. de sacro
san. eccl. & eius
testamentū nō
subiacet quære-
le inoficiosi. l.
cum: clericis &
ibi Doc. & Bar.
C. eo. tit. & Alb.
in ca. quia nos.
de test. quod de
testamentū eius
cōtinent prete-
ritionem filii
vel patris, ualeat
etiam sine con-
sensu patris.

quia ingredientibus in versis. testandi. quæ dicit, quod clericus in potestatem constitutus potest testari. & loquitur indistincte. & alleg. d. au ten. presbyter. & ideo ex his filius familias qui vult posse testari etiam patre invito, potest adhibere istam cautelam, quod suscipiat saltim primam consuram: quod est multum notabile, & menti tenendum. Dixi in præcedenti unâ cautelam, per quam filius familias possit facere testamentum, sed nunc do tibi aliam, videlicet, quod pater emancipet filium quantum istum actum testandi: & in reliquis retineat eum in potestate, quia hoc fieri potest secundum Bart. qui ita singul. dicit in l. j. § filii. ff. ad Treb. & licet multi Doctores. ut Bal. & alii in l. semum. C. qui testat. facere possint teneant contrarium, dicentes, quod si status hominis & indiuisibilis: quia non potest quis esse in uno in potestate, & in alio non per te. in l. pariter. in fine. ff. de lib. causa. ubi dicit, minime autem prætor pati debeat, ut pro parte quis seruus fiat. & ibi not. per Doctores. & per not. in l. j. § j. C. de Lat. libe. tol. & in cap. cum inibitio. extra de clande. despo. & in c. per venerabilem. extra qui filii sint legi. sed dictum Bart. potest procedere, quod per viam dispensationis hoc fieri possit: ut pro certo actu si dispense, quod fiat status mutatio: ut not. in l. ff. de iure annu. au. & in d. l. pariter. in fin. circa quod vide quæ dicam in sequenti cautela.

Cautela legitimandi filium spurium ad hoc ut non succedat nisi in certa parte. CXIII.

Legitimatio est totius status reintegratio.

CAUTELA est quam sæpe dedi parentibus qui habent filios legitimos & naturales, & unum uel plures spurios legitimari facere: sed nolent quod succederent cum aliis filiis legitimis, & naturalibus pariter, nisi certo modo, prout eis parentibus placuerit. nam dixi, quod Comes Palatinus uel alius, qui habet potestatem legitimandi, licet non possit legitimare quantum ad unum tantum, quia legitimatio est reintegratio totius status: facit l. quæsitum. cum ibi notat ff. de adoptio. & l. si pariter. in ff. de libe. cau. tamen potest dispensare ut possit succedere certo modo, quia ista non est proprie legitimatio, sed dispensatio: & licet illud non videatur esse commissum comiti, qui habet potestatem legitimandi & habilitandi uniuersaliter. per ea quæ not. in l. ij. ff. de adoptio. leg. bene tamen exerceat rem iure suo: licet non possit plus facere quam sibi commissum sit: minus tamen facere potest: quia non habet seruare formam sui privilegii, sicut facere debet iudex delegatus. & ita vult Paulus de Castro in l. solet prætor. ff. de iurisdic. omniū iudic. qui dicit se aliàs consuluisset. & idem notat. ipse in l. pactum quod dotalis. C. de collat. ubi omnino uide. &

vide omnino domin. Benedi. de Plumbi. in l. finali. ff. de iure annu. au. & in d. l. si pariter. in fi. & in disputatione sua quæ incipit, statuto Pisano cauetur. & uide etiam dominum Ioan. de Zochis in capitulo per venerabilem. qui si filii sint legitimi in § j. in xlix. col. Et adde quod dixi in præcedenti, quod not. pro parentibus qui velint legitimare filios cum hoc, quod succederent solum in certa parte.

Cautela quomodo pater constanter matrimonio possit filio secure dare dotem, quando cum filio ad dotem restituendam se obligauit, & quomodo pater perdit omne commodum usus fructus filii emancipati. CXV.

- 1 Dos constanter matrimonio restitui non debet.
- 2 Emancipare si pater filium nollet, sed ipsum de domo expellere, an ad emancipandum cogi possit.
- 3 Emancipet si pater filium voluntarie, usus fructus dimidiam retinere potest, secus si alius.

MULTI sunt filii qui non possunt pacifice cum patre viuere, & recedunt à patre, vel pater expellit filium de domo, & petitur per filium, quod pater sibi restituat dotem uxoris suæ quam ipse pater recepit, & se obligauit pariter cum filio ad dotem restituendam, in omnem casum, & euentum dotis restituendæ. iuxta not. in l. cum dotem. §. transgrediamur. ff. soluto matrimo. pater dubitat si debet dotem restituere: quia dos constanter matrimonio restitui non debet: ut in toto titulo. C. si dos constanter matrimo. & filius consumeret dotem, nollet pater teneri ad eam restituendam amplius. & de hoc sæpissime est quæstio. Sed tu dicas, si consultus fueris, quod triplex cautela seu consilium dari possit, ut pater secure dotem restituere possit. Prima cautela est quod restituat solummodo ex causis legitimis, & a iure expressis de quibus habetur in l. quamuis. & in l. seq. ff. solut. matri. & non habeat aliquam dubitationem. Secunda cautela est, quod restituat alteri de mandato mulieris: tunc enim ipsa mulier tenebitur actione mandati, unde conuentus focer poterit ei ad dotem compensationem opponere. argu. ff. de iure do. l. sane. Tercia cautela est, quod pater emancipet filium, nam tunc sicut filio mortuo, pater debet nurui restituere dotem, ita hic filio emancipato. arg. ff. de iure do. l. si pater filix nomine. & ita consuluat Iaco. de Are & Ray dicebat primam esse veriore cautela. hoc etiam no. glo. in l. si filia §. si filius. in iij. colum. in versis. sed & si pater. ff. famil. ercisc. in apothillis. Sed hoc est dubium, quod si pater nollet filium emancipare, &

Cautela quomodo pater constanter matrimonio possit filio secure dare dotem, quando cum filio ad dotem restituendam se obligauit, & quomodo pater perdit omne commodum usus fructus filii emancipati.

1 Cautela, quomodo pater constanter matrimonio possit filio secure dare dotem, quando cum filio ad dotem restituendam se obligauit, & quomodo pater perdit omne commodum usus fructus filii emancipati.

2 Cautela, quomodo pater constanter matrimonio possit filio secure dare dotem, quando cum filio ad dotem restituendam se obligauit, & quomodo pater perdit omne commodum usus fructus filii emancipati.

re, & expulit ipsum de domo, an possit cogere ipsum ad emancipandum. Et videtur quod non quia regulariter pater ad hoc cogi non potest, ut no. in l. quib. mo. ius pa. p. c. l. §. fin. Sed de casu contrarium: quia ex quo pater male tractat ipsum expellendo eum de domo, & tractando ipsum ita quod secum vivere non possit, constat patrem facere contra pietatem, non tractare ipsum ut filium. arg. l. quidam cum filium. cum ibi nota. ff. de verb. oblig. commun. l. diuus. ff. si quis a parent. sue. manu. & hoc casu, talis emancipatio debet peti impetrata uenia. iuxta l. uenia. C. de in ius voc. quia emancipatione obteuta, & bona dotalia & non dotalia, ut bona materna ei sunt restituenda. Et licet quando pater voluntarie emancipat filium, possit dimidiam ususfructus retinere, ut C. de bonis quæ lib. l. cum oportet. propter quandam remunerationem, ut ibi tamen quando propter scititiam vel iniuriam aut defectum patris cogitur ipsum emancipare, debet pater omne commodum usufructus amittere quia dictus ususfructus seruatur patri propter remunerationem, per d. §. cum autem. quæ remuneratione hoc casu non debetur, ut l. diuus. ff. si quis a parent. sue. manu. & ita singul. te nunt. Raph. consulendo Rayn. consilio suo, quod incidit. In Christi nomine, amen. Inspectis causis præmissis, pater filij cogere patre &c. Et quod dictum est de dote, puto idem dicendum esse de donariis factis a patre nullo, ut illa etiam debeant restitui filio. Sed si propter defectum filij, & non patris non posset simul uiuere, pater non cogere ipsum emancipare, non subsistente aliqua causa ex his, quæ habentur in d. §. fina. quod no. & tene menti, quia quotidie eris interrogatus.

Cautela quomodo quis debeat a principe impetrare bona confiscata. CXVI.

- 1 Clausula, motu proprio, quam efficaciam habeat.
- 2 Motus proprius regulariter non presumitur, nisi exprimitur.

NONnulli quidamque impetrant a principe vel domino sibi concedi, vel donari bona alicuius rebellis in filium delata, quæ impetratio de iure non valet, quia præsumitur esse facta propter importunitatem petentis, ut & casus multum notabilis C. de peti. bon. supra l. j. lib. x. tacite cum ex iniuncto §. ceterum. extra de pur. cano. & quod no. gloss. in ver. nascatur. ad fin. in c. j. de cons. lib. 8. Sed cautela est, quod talis impetratio valeret, videlicet quod princeps vel dominus concedendo dicat, quod hoc faciat motu proprio, quia tunc bene valeret, ut est tex. in d. c. j. in fin. Nam motus proprius in dubio & regulariter non presumitur nisi exprimitur ut ibi no. Barro & est tex. in c. si ex motu proprio. de præben. lib. x. i. Aduerte

bene, quia ista cautela non sufficeret, si princeps nollet dicere, motu proprio, sed ad petitionem supplicantis: sed tunc est alia cautela, videlicet quod princeps concedat, uel donec dicta bona ad filium delata. Non ob. d. l. j. C. de peti. bon. supra. & pro hoc vide quod in simili habetur in l. euacuatis. C. de decur. lib. x. vbi dicitur, quod non valet rescriptum vel priuilegium concedens immunitatem, nisi dicatur, non obstante d. l. euacuatis. ut ibi, per Bar. & etiam supra dixi in una cautela. Et adde circa hoc quod habetur in l. fin. C. si contra ius uel veli. publi. & ideo supplicans, vel qui habes consulere quæ liter debeat fieri talis donatio, sis cautus ut hæc duo simul iungantur, videlicet quod princeps, vel dominus concedens dicat, quod hoc faciat motu proprio, & ex certa scientia non obstante l. quæ incipit, quisquis. C. de peti. bono. sublat. libro x.

Cautela ad excludendum pupillariter substitutum, & ad firmandum testamentum, quod non possit reuocari. CXVII.

- 1 Instituat si pater filium pupillum, & ei pupillariter substituat extraneum, pupilli filius, si in pupillari ætate moriatur, a successione excluditur, & substitutus admittitur.
- 2 Testamentum per arrogationem rumpitur.
- 3 Testamentum an fieri possit ut taliter, quod nullo modo reuocari valeat.
- 4 Promittere an quisquam possit se aliquid ad certum terminum soluturum, & si non soluat, quod excommunicetur.
- 5 Sententia excommunicationis sub conditione contra unum quando lata fuerit, illa conditione pendente etiam post x. dies a tempore sententia condemnatus appellare poterit.

SI pater instituit filium pupillum, & ei substituit pupillariter extraneum, tunc si pupilli filius moriatur in pupillari ætate, excluditur a successione, & admittitur substitutus a expressa substitutione pupillari etiam legitima, ut est casus in c. si pater. de test. in vi. & habetur in l. Papi. in §. sed nec impuberes. ff. de inoffic. testa. & in l. precibus. C. de impub. & aliis substit. Sed tu adhibere potes unam cautelam, ut admittatur ad successionem omnium bonorum filii, non obstante dicta substitutione pupillari expressa, videlicet ut detur pupillus in arrogatione alterius, quia ex hoc tollitur substitutio. probat in l. nec ei ff. de adop. §. Nā per arrogationem testamentum rumpitur. institui. quibus mod. testa. in fin. §. j. cum enim per arrogationem capite mutatur, ut eo. tit. §. alio sublata est substitutio, & sic pupillare testamentum, ut ibi. & ff. de condi. l. conficiuntur. §. post testamentum. ipso ergo sublato, si moriatur filius

a Substitutus. Adde Bart. in l. lex Cor. in j. co lū. ver. sed quæro utrū ad bon. ff. de uulg. & pup. in l. cū patronus. de leg. 2 & per do. Maria Soci. in cons. p dicta substitutio &c. Pau. de Cast. cōti. 149. incip. super primo dubie sciendum est, & tenet Io. Andr. in addi Spe. de testi. in rubri. pe. col. Item & legatum morte legatarij in uo testatore. l. angust. de leg. 2.

Barthol. Capoll.

lius in pupillari ætate, admittitur mater, uel alius hæres ab intestato. sed ista cautela uidetur utilis propter stipulationem, quæ secundum leges est facienda tempore arrogationis, ut l. nō aliter. & l. his uerbis. ff. de adop. unde dicitur, quod tunc habet locum, quando talis stipulatio tunc forte fuisset admittenda. & illam cautelam tradidit Tancrēt. de Corneto in quodam suo opere iudiciali, quod compedium appellatur, in ultima parte, in uer. tertio quæritur. Sed aduerte, quia etiam ista cautela non uidetur sufficiens, etiam si prima stipulatio fuisset omittenda: quia tunc licet non competat actio directa, tamen uidetur competere actio utilis, per text. in d. l. non aliter cogitabis. Item aduerte, quia prædicta etiā si essent uera, debent intelligi, si filius in eo statu permanferit tempore mortis suæ, uidelicet ut dicitur arrogatio usque ad tempus mortis, alioquin secus esset, quia licet de iure ciuili testamentum sit ruptum per arrogationem, tamē de iure prætorio ualeat: seu reuocatur, si tempore mortis suæ non reperitur arrogatus, ut in str. quibus mo. test. infir. in §. alio. quia tunc de uenit ad casum a quo incipere potuit, ut in l. cum uir. ff. de usufructu. & dicam etiam in cautela sequenti. ¶ Est magna dubitatio si fieri possit testamentum ita & taliter, quod nullo modo possit reuocari, ut habetur plene per Bar. in l. si quis in principio testamenti. de leg. 3. & dicā in cautela sequenti, posito pro constanti, quod quidam condidit testamentum ita, quod mutare non potest, tunc poterit adhibere cautelam ad rumpendum dictum testamentum, quæ est si milis præcedenti, uidelicet ut se det in arrogationem alteri, qui secundum naturam eum arrogare possit, ut ff. de adop. l. arrogato. aut se faciat exbāni ex eo delicto, pp. qd. capite minuat. iuxta §. quod autem. infir. quibus mo. ius pa. pote. nam per huiusmodi capitis diminutionem rumpitur testamentum, ut d. §. alio. infir. quibus mo. testa. infir. facit quod in simili dicitur de bannito in l. si non pro condemnato. in prin. ff. qui satisda. cog. & istam cautelam intellige sicut præcedentem, uidelicet quod iste qui facit testamentum, reperitur in eodem statu tempore mortis suæ, uidelicet quod sit exbannitus etiam vel arrogatus, per ea quæ dixi in cautela præcedenti. & istam etiam cautelam posuit Tancrēt. de Cor. in suo prædicto opere. Ego dixi in cautela præcedenti, quod maximum dubium est apud Doct. an possit dari remedium, quod fiat testamentum, ita quod non possit reuocari, de quo habetur plene per cap. quod semel placuit. de reg. iur. lib. 6. & ibi plene per Ioan. Andr. in mercu. & plenissime per Bart. in l. si quis in prin. testamenti. de lega. 3. & per Sal. plenissime in l. sancimus. C. de testa. & per Bal. in c. 2. de feudo dato in vicem legis commissoria. & inter remedia ponitur unum, uidelicet quod testator iurat se non reuocare testamentum, & non contrauenire. de quo plene per eundem Ioan. Andr. in d. c. quod semel. Pet. de Anch. in c. ea quæ. de reg. iur. in 6. in sua repet. & per Ioā.

de Imo. in c. cum contingat. de iure iur. & per Bart. in d. l. si quis in prin. testamenti. & in l. stipulatio hoc modo concepta. ff. de uerb. ob. & p. Bal. in c. j. §. item sacramenta. uerbi. quæritur, si faciens testamentum. in tit. de pace iura. firm. & per eundem Io. de Imo. in l. si quis inquilinus. §. si. de leg. j. Sed tu potes adhibere hanc cautelā, quod quis testamentū faciat, & iuret non reuocare, & nō contrauenire, & per censuram ecclesiasticam sibi præcipiatur, & peremptoria in stantiā hæredis instituit, secū dū quod habetur in c. sacro. extra de sent. excom. quod obseruet iuramentum, & non contraueniat, & si contraueniret, vel cōtrauenire tēteret ex nunc prout ex tunc, & ex tunc prout ex nunc dicitur, ferimus sententiam contra eundem si postea reuocet testamentum, uel reuocare velit, aliquid faciendo, reperitur excommunicatus per sententiam excommunicationis iam latam prius contra eum & sic, quia excommunicatus non poterit testari, nec secundum eius testamentum postea factum ualebit, ut in c. pia. de excep. lib. 6. & vide circa prædictā cautelam in l. ubi ita donatur. ff. de dona causa mor. & Fede. conf. suo 138. sed aduerte, quia ista cautela esset utilis, & procederet quando ille testator consensisset illi sententia excommunicationis latæ sub conditione p. suum iudicem competentem, per tex. & glo. & quod ibi singulariter notauit. & no. Io. Andr. & Doct. in c. pe. & glo. extra de offi. dele. ¶ ubi habetur an quis possit promittere se soluturum aliquid ad certum terminum: & si non soluitur, es tunc excommunicatur. de qua dicitur, ut ibi. sed si testator non consensit illi sententiæ, & præcepto, tunc cōtra prædictā cautelā possit dari remedium, uidelicet quod antequam reuocet, & sic conditione pendente appellet etiam post x. dies tempore dicti præcepti uel sententiæ, ¶ ga quando est lata sententia excommunicationis uel censuræ contra unum sub conditione, pendente illa cōditione etiam post x. dies a tempore sententiæ post condemnatus appellare, ut est tex. no. in c. præterea. 2. de app. secundū Ioan. Andr. Sed licet aliis sententiis conditionalibus debeat appellari infra x. dies a tempore sententiæ latæ: ut l. 2. §. biduum. ff. quando appell. fit. & not. in c. præterea. si autem testator non consensit præcepto sibi facto, appellet infra x. dies a die præcepti, & res non habebit dubium secū dum omnes, vel etiam post x. dies ante euentū conditionis, & ualebit appellatio. Item prædicta cautela procederet sine dubio, quando testator instituit filium uenientem ab intestato, quo casu testator non potuit reuocare testamentum quod primo fecit, ut l. nostram. C. de testa. vel cancellare, ut in toto ti. ff. de his quæ in testa. deleg. & sic posset lacerare, vel cancellare & reuocare, tamē ex quo aliud facere non potest institutus in testamento reuocato, ueniet ab intestato, sed si fuisset institutus extraneus, ista cautela non uidetur sufficiens, quia licet testator non possit secundum testamentum facere, quod excommunicatus est: uidetur quod possit lacerare.

lacerare vel delere teſtamentum & mori interſtatus, per d.l. noſtram. & per d.l. i. & ſic uenientes ab interſtato ſic ſuccederent, & non inſtitutus, qui eſt extraneus. cogita tamē ſuper hoc, ſi verum eſt.

Cautela quod quis ſemper alleget contra aduerſarium in iudicio, quod eſt filiuſa. cum eius pater præſumatur uiuere centum annis.

CXVIII.

- 1 *Filiuſa ſam. in dubio quis eſſe præſumitur.*
- 2 *Filiuſa quid aliquis ſit naturalis, in dubio non præſumitur nec quod quiſpiam emancipatus ſit.*
- 3 *Regula, ei qui dicit, probare incumbit, quando locū non habet.*

QUis ſi in dubio præſumitur eſſe filiuſa. quia pater ſuus præſumitur uiuere centum annis. l. ſi. C. de ſac. ſan. eccl. & no. glo. in l. ſed ſi de ſua ſit de acq. her. per quā glo. dicit ibi Ang. no bene hanc glo. ex qua magnū habebis honorē, ſi ſcias prædicare. nā inſinitū actus ſunt prohibiti filioſa maxime ex forma ſtatutorum Italæ. nā pro allegante eſt quædā præſumptio iuris, qd ſit filiuſa. & illa ſufficit ad victoriā reportandā etiā in criminali. l. abſentē. ff. de pœnis & in ciuili, vt probatur in l. omnes. §. Lucius. de his quæ in frau. cred. Vnde ſi uniuerſario nō ſuppeteret de tempore præbandi, ſuccumberet in cauſa, & hoc dictum reprobat Io. de Imo. Rapha. Cu. & Ludu. de Ro. in d.l. ſed & ſi de ſua, quia licet pater præſumatur uiuere centum annis, tamen non ſequitur poteſt enim eſſe emancipatus aut naturalis, qui in prima poteſtate non eſt, vt l. filium diſtinximus. ff. qui ſunt ſui vel alieni iur. Præterea vt quis præſumatur filius vel non, ponit glo. in l. Titia. ff. ſolu. ma. vt dicimus in ſimili, allegans minorem ætatem ad ſui fundamentum, tenetur eam probare. l. ſi minorem. ff. de in integ. reſti. mi. & plene not. Barro. in l. de ætate. ff. ſi minor ſema. dix. & qui allegat quem eſſe filium pro fundamento ſuo, id probare tenetur Item ex quo titaui cum eo vt paterſa pro eo præſumatur. argu. eius qd no in l. inter quos. §. i. ff. de dam. infeſt. & l. pō. penult. §. rati. ff. de proc. & iſtam q. vide per Fe. de Se. conſi. ſuo. 208. & ibi non determinat, ſed tu dicās, qd iſta cautela poteſt ſuſtineri, ſi aduerſarius litigans in prin. iudicij taceat proteſtationem contra aduerſarium, dicens quod non intendat litigare cum ipſo, niſi ſi & inquantū habeat legitimam perſonam in iudicio comparēdi, iuxta not. in d.l. inter quos. §. j. quo caluſi ſe cum helgans non doceret ſe patremſa, non videtur eſſe perſona legitima, ex quo præſumptio iuris eſt contra ipſum, quia vt dictum eſt, pater præſumitur uiuere. ſi item non præſumitur emancipatio, nec qd ſit filius naturalis, ex quo

iſtud ſapit delictum, ut no. in l. in concubinato. ff. de concu. Nec ob. ratio quam ſupra dixi ſecū dum præſatos Doſto. videlicet quod ille qui al legat aliquid affirmare, vel negare ad ſuam intentionem fundandam, illud debet probare, ſicut dicitur in allegante maiorem vel minorem ætatem. ſi quia illa regula non procedit, quādo eſt iuris præſumptio pro allegante, quia tunc non tenetur probare, vt not. dixit Bart. in l. illa ſtipulatio ſi Calendis. ff. de verb. oblig. ante ſi. Nec valet argu. allegando ætate, quod verū eſt quod in his quæ tempore mutantur, non ſufficit allegare fuiſſe in præteritū aliquid, puta al quem minorē, vt vult Bart. in d. l. de ætate. ſed in his quæ ſolo curſu temporis non mutantur, ſecus eſt. ſicut dixi in caſu noſtro, & propterea teneo, quod Ang. uerius dicat.

Cautela ad annullandum proceſſum, & ſententiam diffinitiuam.

CXIX.

- 1 *Clauſula, non conſentiente, imo contradicente, quid importet.*

SI tu aduocatus vis cauſam vincere, aduerſe diligenter, quod ſi poſt litis conteſtationē per procuratorē tantū interuenit dominus perſonaliter in iudicio, & traſtat cauſam p ſe ipſum, ſemper contradicās & ſcribi facias in actis te non conſentiente, imo contradicente, iuxta ea quæ ponit Bart. in l. j. C. de rela. nec te ultra in verbis extendas. & in ſin. cauſæ, ſi vides contra te debere ferri ſententiā, immediate alleges qd omnes actus facti per dominū ſunt nulli ipſo iure, cum fuerint facti te inuito, & poſt litis conteſtationē per procuratorē ſuū, non interueniente cauſæ cognitione, an dominus potuerit interuenire, vel non, vt probatur in l. poſt litē. vbi videtur caſus de hoc. ff. de proc. & hoc videtur uelle Bart. ibi, & alle. l. mutuari. ff. de proc. & ita tenet expreſſe Ang. in d. l. poſt litem. qd dicit eſſe verū, niſi dominus in iudicio compareat ratione iuris utilis, quod habet in inſtantiā, vt habetur in l. quæ cauſæ. eo. tit. & propterea, vt tollatur iſta dubitatio, & id periculum aliqui volentes euitare per procuratorē in libello faciunt deſcribere nomē propriū, & procuratoris diſiunctiue & copulatiue, dicēdo Titius ſiue Sēpronius tanquā eius procu. &c. ad hoc vt tā dominus quā etiā procurator efficiantur domini litis, & inſtantiæ directæ, quo caſu lite conteſtata in perſona vtriuſque poterit eſſe ſolus dominus in iudicio, & comparere. Eſt & aliud remedium, quando eſt lis conteſt. in perſona procuratoris tantum, quod procurator conſtituat ſuum procuratorem dominum ſuum: quia ſic poteſt lite conteſtata procurator aliū procuratorem ſubſtituere, & propterea cauſus ſit dominus, vt ſolus non compareat lite con-

contestata in iudicio, nisi licis contest. etiam sit facta in persona sua, vel nisi substituat a procuratore, vel nisi presente aduersario & consentiente, alijs gesta per eum essent nulla per prædicta.

Cautela ad excludendum exceptionem declinatoriam. CXX.

- 1 *Exceptionis errore concessio, consensus in iudicio non datur.*

NOTA nouam cautelam excludendi declinatoriam iudicis, videlicet ut interrogetur aduersarius an velit litigare, quia si responderit, quod sic, excluditur, ita dicit d. Ant. de But. in vj. no. in xij. col. in ver. oppo. ij. quod hæc interrogatio de iud. c. j. & mouetur per glo. ibi not. subdit tamen in d. ver. hoc puta esse verum quod litigans est certus, vel esse debet de exceptione competenti, quia hoc pactum vel renuntiatio non extendit se ad incognita. arg. l. tres. fra. tres. ff. de pact. § Et quia dato errore exceptio nis nobis datur consensus in iudicio, ut ff. de iur. omn. iud. l. si per errorem. item hoc verum, quod respondet se uelle litigare. Si autem constituat procur. etiam ad respondendum, per hoc non renunciat declinatorie de competenti iudi. ut dicit glo. no. in c. expofuit. extra de dilata. tutum tamen est secundum eum, quod constituat procuratorem ad respondendum saluis omnibus exceptionibus suis. & pro ista cautela vide text. cum glo. & ibi per Doctorem in l. si fideiuss. in princ. ff. qui falsida. cog.

Cautela pro debitore in magna summa obligatio, quod soluendo paruum liberetur. CXXI.

- 1 *Distio, pro resto, cuius efficacia sit.*

EGO do tibi vnam cautelam mirabilem, quam tene menti perpetuo, quia est de pane lucrando. nam si debes alicui centum soluendo ei decem dicas, § pro resto, quia soluendo pro resto presumitur ante aliam quantitatem esse solutam, quia alias non diceretur pro resto, unde si creditor conueniat te ad alia nonaginta, est presumptio pro te, quod illa solueris. ita dicit Pau. de Ca. in l. ij. C. de hære. instit. per glo. no. in l. si ex pluribus. in princ. ff. de solu. & econtra sint cauti creditores recipientes solutionem, ne faciant apponi in instrumento vel lib. mercantiz, quod pro resto recipiunt, secundum Pau. ibi.

Cautela requirendi legatum rebellis. CXXII.

- 1 *Legatum filio in potestate, vel rebellis, non debetur, nisi cum suis iuris factus fuerit.*

Bartho. Capol.

NOTA tu qui vis relinquere rebellis, ut dicas sic, Lego tali fundum, ut ipsum habeat vel retineat, quia hoc reliquum non debetur tibi, nisi cum factus sit capax & restitutus ad gratiam communis, & non ante, unde ad filium non pertinet, sicut dicitur de legato facto filio fami. modo prædicto, § quia ei non debetur nisi factio sui iuris. text. est no. in l. fideicom. § hæc verba. & § si filio. ff. de le. iij. & ita alijs dixit Iac. de Præo veteri, aduocatus fiscalis.

Cautela pro creditore recipiente a debitore rem in solutum. CXXIII.

- 1 *Solutione eius quod debetur, omnis obligatio tollitur.*

I aliquis est debitor alterius sub obligatione & hypotheca, vel cum fideiussoribus, vel det in solutum creditori aliquam rem, volente creditore, liberatur a debito principali, & liberantur et fideiussores, & tolluntur hypothecæ. § quia solutione eius quod debetur, tollitur omnis obligatio. instit. quibus. mo. tolluntur obligati. in princ. & ideo si contingeret, quod postea res data in solutum euincatur, per tertium a creditore, non poterit debitor amplius agere contra fideiussores, qui per dationem in solutum iam sunt liberati, nec poterit agere hypothecaria, quia illa est sublata, ut dixi. & si debitor non haberet unde solueret, nullum remedium creditori competere. & ideo cautela est, quando debitor vult tibi dare aliquid in solutum, quod tu recipias cum reservatione & protestatione, videlicet quod tu non intendis per istam dationem in solutum recedere ab hypotheca, neque ab obligatione fideiussorum. nam si tunc res euincere tur, duraret obligatio hypothecæ & fideiussorum & hoc probatur in l. si quis aliam. & ibi no. per Bartol. & Doctores. ff. de solu. quod not. quia multi accipiunt in solutum, & remanent decepti.

Cautela quod secundus creditor praeferatur primo cum limitationibus, & ampliationibus regulæ, qui prior est emptore, &c.

CXXIII.

- 1 *Regula, qui prior est tempore, potior est iure, quibus in casibus non procedat.*
2 *Creditor quicquam si primo obligauerit creditori omnia bona sua generaliter, & ego sibi fundum meum vendiderim, & habuerim scilicet de precio, ac mihi omnia bona sua obligauerit in dila re sibi per me vendita, quis potior erit.*
3 *Creditor mariti matr. moni. constante. an mariti bona occupare possint pro iure creditorum, do sem tamen uxori offerre nolentes.*

Vulcaris

VULGARIS est regula iuris, quod tui prior est tempore, potior est iure: ubi est obligatio bonorum, ut in regula, qui prior de reg. in. 6. & l. potior l. qui balneum. ff. qui pot. in pig. hab. & l. prius ff. de p. iui. credi. & ista regula procedit, etiam si res debitoris sit empti ex pecunia posterioris creditoris, ut habetur in. l. quod quis. eo. ti. & in auten. quo iure. C. qui po. in pig. & ideo si mutuavi pecuniam laborantibus, ut emerēt boues, p. veturando, & laboratores haberent creditores anteriores cū hypotheca illi creditores præferuntur, & possunt per hypothecam aduocare dictos boues, cū idem iuris sit censendum de illis bobus, sicut de aliis bonis debitoris, item proce. in dicta regula, etiam si posterior creditor venderet res suas, puta mercantias debitori habita si le de precio, quia in illis, ille qui est potior in tempore, erit potior, & non vendens, ut est casus singu. secundum aliquos in l. quidam. ff. de in rem vers. & ita dicit Ange. in l. licet. qui potior. in pigno. ha. sed tu allega similem text. in l. procuratorem. §. si dedit mercem. ff. de tribu. & ibi etiam not. Pau. de Cast. & no. Ange. & Doct. in. l. i. §. si. ff. de solu. i. sed illud fallid. primo in dote, ut est casus ibi. Secundo quando emptor esset fugitiuus, & sic dolus dedit causam ad habendum fidem de precio: nam tunc habetur fides pro non habita, ut habetur in lege tertia quæ incipit, si quasi digestis de pignor. ætion. secundum Angelam qui ita singulariter not. in. d. l. si. & dicit, quod ista quæ sitio fuit de factio Bononiz. Adde, quod si uenditor non habuisset fidem de precio, & hoc posset constare aliter, quia tunc non transcat dominium, & sibi competere vendicatio, ut habetur in l. inciuile. C. de reuendi. & §. vendit. in. l. de re. di. Et quando dicatur habita fides vel non vide gl. in. d. l. inciuile. & ibi per Bal. & Doct. in. d. l. si quasi fallit quando ex pecunia creditoris posterioris res esset empti, & idem specialiter obligata, quia tunc esset potior iste vendens omnibus creditoribus, ut est casus multum not. in l. licet. C. qui po. in pig. hab. quem omnino circa istam materiam vide, qui subiicit, q. non præferentur mulieri in dote. Ex quo no. vnam cautelam arilem, q. si uis mutuare tuam pecuniam vni laboratori pro emendis bobus, ad laborandam tuam possessionem, mutuans ei hac conditione, quod illi boues sint tibi specialiter obligati, quia tunc tu mutuans eris potior in illis bobus aliis creditoribus etiam anterioribus, aliis si simpliciter mutuare pro emendis bobus, & non dices quod essent tibi specialiter obligati, creditores anteriores præferentur, & idem dicas in similibus. Potes etiam ex prædictis aliam colligere cautelam, si tu emisisti rem ab vno qui est grauatus ære alieno, & dubites, quod res tibi vendita non euincatur à suis creditoribus, quia tunc debes dicere venditori, volo quod pro pecunia mea ematur fundus, qui mihi specialiter sit obligatus pro euictione: nam tunc si euincetur res vendita, ille emptor erit

potior omnibus creditoribus in illo fundo empto de pecunia tua, quod bene no. Et adde quod. l. Albe. de Ros. in. l. obligationi generalium si. ff. de pign. dixit secundum Vber. de Bo. quod l. etiam dict. l. licet. habet locum, si res empti non sit specialiter obligata, dummodo ille emptor obligauerit venditori omnia bona sua de quo dic. ut dicam in seq. cau. Item aduerte quia Barro. in. l. interdū. ff. qui po. in pig. ha. videt hic limitare, ut mutuās pec. præferatur in re empti ex pecunia mutuata aliis creditoribus anterioribus. nā dicit ipse, q. illud fallit in dote, quia nō præferetur mulieri dote habenti, quia iste mutuās habet solummodo tacitā hypothecam, per ea quæ not. ibi per ipsū. Sed in casu nostro nō credo illud verū esse: nā quādo mutuans pecuniam, ut ematur res ex ea cū ista cōditione & pacto, q. res inde empti sit specialiter obligata mutuari, mutuans debet habere expressam hypothecam, & non tacitā, ex quo expresse ita cōuentū est, & p. hoc. l. vni. ca. §. j. C. de rei vx. ac. & talis mutuans ppter istā hypothecam expressam posterioribus, debet præferri omnibus creditoribus, & etiam anterioribus, & etiam mulieri in dote sua, ut pbat expresse in. d. l. licet. C. qui po. in pigno. ha. nā si præfertur omnibus creditoribus habentibus etiam expressam hypothecam, ut ibi, & etiam illis qui præferentur mulieri in dote, ita dict. mulieri præferendus est, per. l. filiū. cū ibi not. C. qui po. in pig. ha. ¶ Si quis primo obligauit creditori omnia bona sua generaliter, & ego sibi vendidi fundū meū, & habui fidē de precio, & obligauit mihi omnia bona sua, quis erit potior in dicta resub per me vendita? Et videtur, q. primus creditor quia quā priuū habui fidē, translati in eū dominiū, ut est casus in. l. quidā. ff. de in re ver. & in. l. procuratoris. §. si dedit mercedē. ff. de tri. & dixi in præcedenti cau. tamē Vber. de Bo. quē sequitur Albe. de Ro. tenet cōtrariū per. l. licet. C. qui po. in pig. ha. & licet ista lex loquatur quādo specialiter obligatur, tamē dicant ipsi q. nō refert an generaliter vel specialiter obligetur, ut. C. de pri. i. & quia. Item præferuntur præfati fisco generali, sicut ex speciali obligatione. ff. qui po. in pig. ha. l. si pignus. C. de pig. l. si ignorante. nam ille ex cuius pecunia nauis est salua, præfertur, ut l. inter dict. C. qui po. in pig. ha. ergo iste venditor cuius res fuit, fortius debet præferri. ar. est optimum, & quasi expressum, in. l. quod quis. ff. de pri. i. ere. Ad tollendū tamen omne dubiū cōsulūt ipsi, & dāt cautela q. venditor in se dominium retinet, quouq. sibi satisfiat de precio: & ita cōiter fit, & obseruatur secūdū eos, & bene. Quotidie cōtingit, q. emittit quis rē ab aliquo quā male vti substantia sua, & ære alieno grauatus est, & habet creditores anteriores hypothecam habentes, & dubitat q. si solueret pciū, res sibi vendita euinceret à creditoribus venditis anterioribus. si eminet euictio in limine cōtractus, pōt petere à vendēte, ut sibi caueat de euictione antequā soluat pciū. ut. l. si post perfectū. C. de euic. & si nō pōt cauere, neq. securū reddere emp. & emptor velit omnino retinere rē emptā: dic q. cautela

Barthol. Capol.

cautela est, q̄ precium soluat vni priori credito-
ri, qui omnibus præfertur vigore suæ hypothe-
cæ, & tempore solutionis, & antè cōueniat, q̄
ipse creditor anterior ponat ipsum emptorē in
locū suū ad suam hypotheccam & obligationē:
& ita etiā tempore dictæ solutionis vel post il-
le creditor anterior cedat iura sua & omne suā
hypotheccam & obligationē sibi emptori. iuxta
l. Modestinus. cū not. p. gl. & Doct. ff. de sol. quo
casu prior creditor habebit precium, & emptor
soluens sibi precium habebit hypotheccā, & præ-
fertur omnibus creditoribus ipso anterioribus,
sed posterioribus illo cui soluit, vt probatur in
l. pen. & si. & per totū. C. de his qui. in prin. cre.
lo succe. & est glo. ordi. in l. i. & in l. Aristot. que
res pig. ob. po. & ibi per Bar. & Doc. ¶ Sed nun-
quid creditores mariti cōstātē matrimonio pos-
sunt occupare bona mariti pro iure creditorū,
volētes offerre dotē vxori? Videtur q̄ non: quia
adhuc actio de dote nō cōperit, neq; est casus, in
quo dos possit solui cōstātē matrimonio. & no.
in toto. tit. C. si dos const. ma. & no. in l. si. cōstā-
te. in prin. ff. sol. mat. bona mariti creditores pos-
sunt occupare, offerentes dotē vxori: vt l. cū tibi
C. qui pot. in pig. hab. & hoc tenet ibi Bar. secun-
dū Iaco. de Are. qđ dicit esse mēti tenendū per-
petuo. & idē tenet Bar. in l. si constante. in prin.
in 7. quæ. prin. tertiz partis, in versi. ex his ergo
respondet ur: & Angel. Bal. Pau. de Cast. in d. l. si
constante. in prin. videtur tenere contrariū. sed
tu dic: aut est solutū matrimoniū, & tunc est lo-
cus restitutioni dotis, & tunc omnes concordāt
q̄ creditor posterior potest offerre dotē vxori
anteriori in hypotheccā, & in eius locū succede-
re: vt d. l. cū tibi. & l. i. & per totū. C. de his qui
in prin. cre. lo. succe. vel non est solutū matrimo-
niū. sed maritus vergit ad inopiā, & mulier inci-
pit agere contra maritū pro dote sua. l. si cōstan-
te. præl. & l. vbi adhuc. C. de iure do. & tūc idē.
quia ex quo mulier ageret, & agere potest pro
dote, ita potest offerri dos pro sua per anteriorē
creditorē, per iura præalle. & isto modo intel-
ligatur quod no. Ang. & Doc. p̄dict. Aut non est
casus dotis petendæ, quia maritus viueret, nec
vergat ad inopiā, & tūc teneo opin. Iac. de Are.
& Bar. quia sicut nō potest peti vel restitui dos:
ita nec etiā potest alteri creditori cedi, & offe-
rēti dictā dotē. Et creditore posse offerre pecu-
niā dotis mulieri, intelligo, nisi in instrumento
dotis diceretur, quod in casu dotis restituendæ,
mulier posset petere dotē suā in pecunia vel in
bonis mariti in electione ipsius mulieris: quia
tunc creditores ea inuita, nō possunt auferre pe-
cuniā ea nolēte. sed volēte sic, ne sibi tollat ele-
ctio. data in instru. dotis: qđ no. q̄a quotidianū.

**Cautela quomodo uēditor pos-
sit percipere fructus ex re uen-
dita, nō computando illos in
sortem.**

C X X V.

1 Locator obligatus est ad mercedis exonerationem, si

res locata periret, vel fructus conductor percipere non possit.

2 Vt iura digestorum tempore prohibita non erant. hodie vero sic utriusq; testamenti pagina.

3 Vt iura cur in mutuo prohibita sit.

4 Interesse probare difficile est.

Qui vult vendere fundū rusticum vel urba-
num, & emptor non vult, nec potest solue-
re præciū incontinenti, sed ad terminū, quæ cau-
tela adhiberi poterit venditori, vt durante ter-
mino solutionis faciendæ a venditor fructus rei
venditæ percipere possit, licet aliās non possit
percipere, vt l. Iulianus. § si fructibus, de actio.
empti. Respondetur secundū aliquos, debet ven-
ditor locare fundū venditū emptori certo pre-
cio, donec venditori precium venditionis solu-
tum fuerit. per tex. in l. sicut emptio. § j. cum. l.
seq. quæ incipit, cū vendere fundū. ff. loc. vbi est
de hoc casus ad literā, & erit utilis ista locatio
venditori quo ad tria. Primo quantū ad pensio-
nē. Secundo quod ipse locator, idemq; venditor
non obligabitur ipsi conductori, sed conductor
locatori: vt est tex. in d. § j. quod declaro. ¶ Nā
licet aliās locator sit obligatus ad exonerationē
mercedis, si res locata periret, vel fructus condu-
ctor percipere nō potest: vt l. si vno. § itē cum
quidā. & ibi plene per Bar. & Doct. ff. loca. & in
lex conducto. § si vis tempestatis. & in §. sed &
si habes. & in l. si merces. § ius maior. eod. tit. &
c. propter sterilitatē. & ibi per Cano. extrā de io-
ca. cum simi. cū hoc casu, cum res vendita & lo-
cata sit emptoris, eiusdemq; conductoris, vēditor
idemq; locator nō erit obligatus ad exoneratio-
nē mercedis, si res locata periret, vel aliter con-
ductor damnum passus fuerit & post perfectam
venditionem omne commodum & incommo-
dum spectat ad emptorē vt l. necessario. in prin.
ff. de peric. & commo. rei vend. Tertio, quia nec
etiam venditor idemq; locator tenetur, ad rem
tradendam, & vt frui possit. vt l. cum venderem
ff. loc. & istas duas vltimas utilitates ponit gl. f.
in l. sicut emptor. § j. ff. loca. & est ratio secun-
dum Barto. ibi, quia illa pensio magis debetur
de precio, quod sibi non soluitur quā pro re:
vt no. in dicta. l. si vno. § itē cū quidam. ff. loc. &
ita vidi obseruare hic Paduæ. ¶ Et aduerte, quia
dicta cautela procederet de iure ciui. secundum
tempora digestorum, secundum quæ adhuc non
erant vsuræ prohibite: sed cum hodie vsuræ sint
prohibite pagina vt riusq; testamenti, & de iure
cano. in cap. quia in omnibus. de vsuris. & in to-
to illo titū. & in vi. & in cle. de iure ciui. hodie.
vt in aut. ad hzc. C. de vsur. & not. in l. cunctos
populos. de sum. trini. pro dicta cautela non pro-
cederet: quia dicta locatio contineret in se vsu-
ram siue vsurariam prauitatē, nam ex quo erat
res vendita, & habita fides de precio, & tradita,
translatum erat dominium in emptorem: vt l.
in traditio. C. de pac. & in l. de retū diui. § per
traditionem. & ideo de re sua pensionem solue-
re non tenetur, & si solueret, esset vsura. ¶ Nam
vna est ratio prin. quare in mutuo vsura est pro-
hibita:

a Solu. facien.
Fruus rei em-
ptæ sub cōditio-
ne nō pertinet
ad emptionē pē-
dētē, cōditione.
l. necessario. §.
si pendet. ff. de
peric. & como.
rei vend. nisi in
casu deficiētis
cōditionis em-
ptor perdat pre-
cium. quia eos
lucratur in re-
compensatione
perditi precij.
tex. est in. in. l.
si fundus. §. sed
quid ait. ff. de l.
commisso. &
Lud. Ponta. in
sing. versi. em-
ptor non.

habita: quia ille qui recipit in uſu, ſi aliquid ſolueret ultra, ſolueret de re ſua, vel propter re ſuam, & ideo dicitur, quicquid acciderit forti, uſura eſt, ut l. rogati. §. ſi tibi dederit. ff. ſi cer. pet. & in l. ſi tibi decem milia. ff. de paſt. Unde propter hoc nunquam utaris iſta cautela. ſed potes uti alia, uidelicet qd tu vendas pro indiuiſo tantam partem rei, quantum capie precium quod ſoluitur: aliam partem retineas, & proteſteris quod non intelligatur tranſlatum aliquod dominium in emptorem, & illam partem loces eidem emptori cum paſto, quandoque dabit tibi reſiduum precij, quod habetur pro vendita, vel quod teneas tibi facere inſtrumentum venditionis. & hoc erit utile: quia non poterit per creditores emptoris tibi auferri antequam ſoluat tibi precium, ex quo dominium remanſit penes te, vel potes ei dictam partem non venditam locare ad partem tanquam colo uo partiario, vel tertio potes facere paſtum, quod deductis expenſis teneatur tibi ſoluere fructus, vel quantum intereſt tua: quia iſte eſt vnus de caſibus, in quibus poſſunt peti fructus de re aliena, uidelicet quando non eſt ſolutum precium, ut no. glo. in c. conqueſtus. extra de uſuris & eſt caſus ibi, & per Bartol. & Doct. C. de ad. emp. in l. curabit. ſed iſtud vltimum eſt difficile. ¶ ſicut difficile eſt probare intereſte, ut l. vnica. C. de ſen. quæ pro eo quod intereſt proferuntur. & habetur in l. ij. §. ſi. ff. de eo quod certo loco. Unde modus primus retinendi dominium & locandi, melior eſt.

**Cautela pro fideiuſſore cõducen-
tis domum. CXXVI.**

- 1 Fideiuſſor ſemper in teſtamento exprimere debet illud, ad quod teneri non vult.

ILLE qui fideiuſſit pro ſcholari qui conduxit domum videtur fideiuſſiſſe non ſolum ꝑ penſione domus, ſed etiam pro maſſarijs fractibus vel conſumptis, ut per Bart. in l. commiſſi. §. fideiuſſores. ſecundum vnum intellectionem gl. ibi. ff. de fideiuſſ. & ibi tenet Lud. de Ro. in ſuo ſingulari cccxxv. ¶ & iſo ſit cautus fideiuſſor ſit vult tenere tantum de penſione, & illud exprimat alijs in dubio tenebitur in totum, ut ſu præ dixi.

Cautela contra fideiuſſorem carcerati, ut etiam ad pœnam contumaciæ teneatur. CXXVII.

- 1 Fideiuſſor in dubio an ꝑ uſuris intercedere videatur.

QUIDAM fideiuſſit pro carcerato ex cõ-
riminali, qui poſtea condemnatus eſt, &
quia non ſoluit intra certum tempus, puta octo
dierum, incurrerit in pœnam quare b pluris ip-

ſius condemnationis, ſicut incurrit condemnatio-
niter condemnati in arengo in ciuitatibus ſub-
ditis domino Venetorum, an fideiuſſor erit ob-
ligatus in illo quarto pluri. Dicas qd non, iſtẽ
incurreret maiorem pœnam propter ſuam ne-
gationẽ. quia de illa maiori pœna fideiuſſor nõ
teneatur, & eſt ratio illa pœna quarti pluris, ſi-
ue augendi propter negationem, non eſt pœ-
na delicti principalis, pro quo fideiuſſit, ſed eſt
pœna contumaciæ vel negationis, pro qua non
interceſſit fideiuſſor, ut eſt caſus in l. ſi. ff. de fi-
deiuſſ. & in l. ij. ff. de licem iurã. & ibi hoc no.
Bart. & Doct. & ideo ſit cautus iudex ſecundũ
eum, ſi vult qd ad hoc etiam fideiuſſor teneatur
qd ſcribi faciat, quod d fideiuſſit non tantum pro
pœna delicti, ſed pro pœna proceſſus, quia cum
pœna negantis vel contumaciæ, ſit pœna pro-
ceſſus, fideiuſſor tenebitur. ut no. Bart. in l. ij. ff.
de in lit. iur. & ibi per Doc. & per Ang. de Arc.
in ſuo traſta. maleficiorum, in glo. in verſic. de
quibus Ant. fideiuſſit. & de hac materia vide et
Bar. in l. quzro. in prin. ff. loc. & plenius in l. ij.
de pub. iud. ¶ & an fideiuſſor in dubio videatur
intercedere etiam pro uſuris, vide tex cũ glo.
& Doct. & Bart. in d. l. quzro. in princip. & per
glo. Cyn. & Doct. in l. fideiuſſor. C. de fideiuſſ.
& c. conſtitutus. in ver. acceſſione. extra de fide-
iuſſ. & ibi per Doct.

**Cautela pro fratribus, quando
unus eorum emit rem ex com-
muni pecunia, quod hoc dicatur
in inſtrumento. CXXVIII.**

- 1 Pecunia ſoluta ſemper ſoluentis fuiſſe præſumitur.

SI vnus ex fratribus emit fundum pro ſe,
& fratre ſuo, & in inſtrumento continetur,
quod precium numerauerit emens, vel dictus
venditor conſeſſus fuit habuiſſe & recepſiſſe à
dicto emptore, nec dicitur de eius propria pe-
cunia, vel etiam de communis in dubio ¶ intel-
ligitur de pecunia ſoluentis propria, ita quod
ab alio fratre poteſt reperere partem fundi, ſi
vult, eſt caſus no. in l. ij. C. pro ſocio. & ibi hæc
no. Barto. & Bal. & ibi not. Bart. in l. ſi patruus.
C. communia vtriuſque iudicij. & in l. Titium
& Meuium. in §. altero. in prin. ij. col. ff. de ad-
miniſt. tuto. & ideo ſitis cauti qui habetis fra-
tres vel patruos in communione bonorum, &
ponatur in inſtrumento, quando vnus tantum
ſoluit, quod precium ſoluit de communi pecu-
nia: ita dicit Bald. in d. l. 2. & dicit hoc eſſe not.
perpetuo: quia valebit tibi mille aureos: & cir-
ca hoc vide Bald. in l. cum duobus §. ſi fratres,
circa principium. in glo. unde de facto accidit,
quod duo fratres, ff. pro ſocio.

**Cautela quomodo hæres teneatur
ſoluere legatum etiam ſi in
teſtamento**

a Paſtũ. Paſtũ
inter emptorẽ
& venditorẽ, ve-
ſeruetur, & ſi
contra fiat, non
valeat qd ſit cau-
te. Bal. in l. ſi in
j. q. Et paſtũ qd
nili emptor ſol-
uat præciũ i ter-
mino, res ſit ven-
ditoris, non hæc
locũ, ſi poſt re-
minũ venditor
petit precium,
quia videtur re-
nunciare paſto.
Bar. & Bal. in l.
cõmiſſoria. C.
de paſt. empt. &
vend.
b Pœn. quar. Fi-
deiuſſor nõ re-
netur ad quartũ
plus, qd creuit
propter nega-
tionẽ vel per iu-
ramẽtũ in litẽ p
ſitũ poſt ſnãm
Bart. poſt. gl. in
l. 3. ff. qui ſatiſd.
cog. facit l. ſi ab
vno. ut in poſt.
leg. & per Ale.
in l. j. ff. de in li-
iuran.

Barthol. Capol.
testamento non interuenerint
vii. uel in codicil v testes.

C X X I X.

- 1 Testamentum vel codicillos ad probandum an duo vel septem testes requirantur.
- 2 Contractus etiam testamento fieri possunt.

LEGATA communiter relinquuntur in testamento, in quo requiruntur septem testes, ut l. hac consultiissima C. de test. vel in codicillis in quibus quinque testes debent interuenire. l. si. C. de codic. & est magnum dubium, nunquid duo testes sufficiant ad probandum testamentum vel codicillos, an vero requirantur septem vel quinque, ut habetur per gl. ord. & in l. ij. C. de bon. poss. se. tab. & ibi per oēs Doc. sed tu potes adhibere hanc cautelam, quod duo tantum testes sufficiant ad probandum, videlicet quod quando testator facit testum, faciat sibi promitti ab hærede de præstando legatum legatario. nam tunc tale legatum transit in vim contractus, secundum Bar. no. in l. nemo. in prin. ff. de leg. j. qui allegat ad hoc l. si. C. de fideiuss. & l. quidam. ff. de hære. in sti. & in l. spadonem. §. j. ff. de excus. tu. Non est mirum: quia et contractus potest fieri in testamento: ut est gl. no. in l. hæres palam. §. si. ff. de testam. & est alia similis in l. hæc. cōsequenter. §. sed cum emolumentum. ff. fami. herciscū. & esse huius contractus erit, quia per duos tantum testes probari poterit sicut probantur ceteri contractus, ut l. ubi numerus. ff. de test. cum sim. ut tollatur omnis dubitatio, facias quod in instrumento hæres promittat testatori, & notario præsentati tanquam publicæ personæ stipulenti & recipienti nomine & vice ipsius legatarij, si est absens, vel si est præsens, promittat etiam ipsi legatario. & hoc dico ut tollatur dubium an testator possit legatario stipulari, ut habetur in l. stipulatio ista. §. alteri. ff. de verb. obliga. Et circa hoc vide quod no. Bar. in l. si quis. in princ. testamen. ff. de lega. iij. & vide etiam Bald. in l. eā quam. in 3. col. & in l. si ex testa. C. de fideiuss.

Cautela pro secundo inuestito
de feudo quod sit potior primo
si secundus habet possessio
nem. C X X X.

- 1 Vassallus si duobus vendidisset, & secundo prius tradidisset possessionem, an tunc secundus præferretur.

SI dominus inuestiuit aliquem de feudo, cogitur tradere possessionem vel quasi illius feudi, nec liberatur præstando interfectio. casus est in cap. si facta. si de feu. fue. controuer. sed remedium & cautela est. quod dominus non compellatur præcise ad tradendum possessionem vel

quali, videlicet quod inuestiat alium, & ei secundo inuestito tradat possessionem, quia prior erit exclusus, & secundus erit potior, per l. quoties. C. de vendi. secundum Bald. & ita tenet Iac. de Alua. in d. c. si facta. & idem remedium procederet, quando dominus alienasset feudum uni, & postea alteri, & secundo tradidisset possessionem prius per d. l. quoties. secundum Bald. in d. c. si facta. §. Sed quid si vassallus vendidisset duobus, & secundo prius tradidisset possessionem an tunc secundus præferretur? Dicas quod aut primo vendidit cum consensu domini, & tunc primus præferretur etiam si dominus secunda venditioni consentiret, quia tunc nullum ius habeat cōtentiendi. arg. l. quotiescumque. §. qui Gaium. ff. de leg. j. & ita tenet Bulg. in d. c. si facta. per quod limitatur d. l. quoties. aut primo domino non consensit, sed secundo sic, & tunc secundus præferretur indistincte, quia prima alienatio facta sine consensu domini nullum ius tribuit, ut in c. j. de prohibi. feu. alie. per Loth. & in cap. j. de prohibi. feu. alie. per Fed. cum simili.

Cautela qua fit securus emens
fundum dotalem. C X X X I.

- 1 Obligatio quando inter partes non contrahitur, nec etiam fideiussoria subsistit.
- 2 Contractus quando contra legem fit, sicut contractus, non valet qui principalis est, ita etiam non valet promissio de cautione vel pœna, quæ eius accessorium existit.

QVI vult emere fundum dotalem qui prohibitus est alienari, ut in to. ti. C. de fun. do. & in sti. quib. mo. alie. licet vel nō. in prin. cū. si. Sed quæ erit cautela, ut emptor sit securus, vel quod saltem precium nō admittat? Aliqui dicunt quod siue vxor uendat, siue maritus, debet adhiberi fideiussor qui erit obligatus, ex quo ista prohibitio alienationis rei dotalis est fauor mulieris, non viri. ergo obligabitur fideiussor: ut l. si is. C. de præd. mino. & hoc tenet Cy. in l. si prædium. C. de iure dotiū. §. Sed aduerte, quia quando inter partes nō contrahitur obligatio, non subsistit etiam fideiussoria, ut l. cum lex. ff. de fideiuss. ut nō d. l. si prædium. & ideo alij dicunt, quod cautela est, ut vxor non vendat, quia non tenet datio fideiussoris p. prædicta, sed uendat marito: quia tūc eius fideiussor indistincte tenebitur: quia quo ad eum non est prohibita alienatio, cum text. non prohibeat fauore mulieris, ut est text. institui. quibus mod. alien. l. cet. vel non. in fi. principij. & ita intelligi debet quod no. Bart. in d. l. cum lex. secundum Bal. in d. l. si prædium. qui dicit, quod ista est veritas: alij ponunt tertiam cautelam, videlicet quod nō interueniat fideiussor, sed alius tertius, qui se obliget principaliter & in solidum, cuius obligatio non erit valida, ex quo illa obligatio non erit accessoria, & istam etiam tenet Bald. in dicta l. si prædium. dicens, quod secundum cum

eum cessat omnis scrupulus. Et si dicatur, non
ne mixtus veniens teneatur de eundem & po-
na dupli in instru mento venditionis apposi-
ta sit, ut in toto r. ff. de eund. & maxime in l.
2. j. & i. respondetur, quod non tenetur, quia
quoniam contractus fit contra legem, sicut contra-
tus non valet qui est principalis, ita non valet pro-
missio de eund. vel p. p. na, que est ius accessoriu:
ut est glo. singularis in l. si patiens §. si patro-
num. in vers. Faiana. ante si ff. si quid in frau-
pa. & eodem modo non valet constitutu si
ue precarium, si esset appositu in instru mento
venditionis, ut dicit Bald. in c. j. ante si. in ti. de
feud. da. in vicem in leg. con. in v. lib. seu. & in-
telligi p. x. d. i. a. quando contractus est contra
legem, ut dixi, secus si esset p. x. t. legem. quia
tunc non valeret promissio, sed contra-ctus prin-
cipalis, valeret tamen p. x. a. appositu, vel stipu-
latio ista §. alteri ff. de verb. obligat. & ita no.
Bald. in l. si quis in conferendo. in principio.
C. de pa. q. quod bene no.

Cautela pro usucapiente rem mobilem CXXXII.

1. *Res mobilis regulariter triennio usucapitur.*
2. *Minimus curandam non est, quamvis in ipsa ma-
gnum periculum esse non possit.*

RES t. mobilis regulariter usucapitur tri-
ennio, ut l. unica C. de usuc. transfor. & in
fin. de usuc. in prin. quod est verum quoniam inter-
uenit titulus & bona fides & possessio continua
ut ibi, sed si deficeret aliquod, puta titulus non
praescriberetur minori tempore quam praescri-
buntur res immobiles, ut l. in seruum. cum ibi
no. C. fam. her. & ibi hoc no. Ang. & no. qui di-
citur, quo l. xxx. an. requiruntur. & no. etiam in l.
nullo. C. de rei vendi. & in l. in seruorum. q. tu
scholaris sis cautus, si emis librum pulchrum, ut
fieri facias publicum instrumentu emptionis,
ne deficiat in probatione tituli compecto libro
apud alium si te vicio, quia alias succumberes
agendo rei vendi. vel Publiciana, iuxta no. in §.
sed ist. per glo. & Doct. in l. de ad. & in c. ab-
bate iane. de re iud. l. vj. & ibi, apud quem est li-
ber, nil duceret de iure suo, ut est casus no. in l.
fi. C. de rei vendi. & idem dicas in alijs precio-
sis emptis & loquor de preciosis, non quia idē
non fit in alijs rebus mobilibus etiam minimis:
2. t. sed quia de minimis non est curandū, ex quo
in eis non potest esse magnum periculū seu dam-
nū. ut l. scio ff. de integ. rest. sed qui habes li-
brum alienum, non utaris ista cautela, quia est
in perniciem anime tue, &c.

Cautela quomodo petitio hære- ditatis datur contra possiden- tem titulo uniuersali uel singula- ri. CXXXIII.

1. *Hæreditatis petitio regulariter non datur contra
titulo possidentem, etiam uniuersali.*
2. *Hæreditatem qui vendidit, non videtur in quota
vendere res singulares, sed hæreditariis.*
3. *Debitor tuus si in magna quantitate fuerit, & in
dix non possit cognoscere nisi usque ad xxx. an.
no. omnia singulariter petere poterit.*

LICET t. petitio hæreditatis non detur
contra titu. possidentem etiam tit. uniuers-
ali regulariter, ut dicta l. hæreditatem C. qui.
cau. cell. lon. tempo. praescrip. & in l. ij. C. de pe-
tit. hæredita. que reguli fallit in pluribus casu-
bus, de quibus per glo. & Doct. in d. l. ij. & in
d. l. hæreditatis. & per Bald. in l. fi. C. de edic. di-
ui Adr. tol. tamen ultra prædicta est dare alium
casum no. & singularem, videlicet pone, q. ille
qui possidebat hæreditatem, vendidit partem
suam, & sic quorā bonæ fidei emptori, & sic
transiit do. nūm per illum titulum. tūc ego,
qui pretendo me heredem, potero agere peti-
tione hæreditatis contra istū emptorem, dūmo-
do agam ad singulas res, non ad quorā, quod
possum, ut licet minimam. ff. de pe. here. quia
iste qui vendit hæreditatem, non videtur trā-
stulisse do. nūm in qualibet re de per se, sed
solum ius hæreditarium videtur esse translatū,
ut not. in l. ij. C. de here. uel ac. uen. facit leum
qui idem in princip. ff. de usufruct. & in l. ij. &
quod ibi not. C. de eund. & ibi hoc expresse no.
2. Bartol. in princip. qui dicit, t. q. ille qui uendi-
dit hæreditatem, & idem in quota, non uidetur
vendere singulas res, sed ius hæreditatis. ff. de
re iudic. l. hæreditas. & idem tenet ibi Salyc. in
prin. facit etiam quod no. Bar. in l. j. ff. de legat.
in illa questione, an trāseat dominium rei sin-
gularis, quādo legatum est singulare, & q. pos-
sit agi ad singulas res petitione hæreditatis, ui-
detur esse casus secundum aliquos in d. l. ij. in
fi. C. de peti. here. ibi, singularem rerum inter-
uenit, &c. scilicet peti. here. ut conueniat præ-
dictus ex titu. Ex quo no. cautela, quando quis
possidet ti. uniuersali res hæreditarias, licet nō
possit agere contra eum petitione hæreditatis
ad totam uel quorā, tamen agas: quia agere
potes. & singulas res petitione hæreditatis, qd
est ualde singulare: quia iste agens non tene-
tur agere rei uendicatione, & sic non grau-
bitur in onere probandi dominium, quod es-
set sibi difficile, ut l. cum res. & ibi not. C. de
probatio. Et sufficit tibi agendo petitione hæ-
reditatis probare, quod illæ res fuerunt de hæ-
reditate tempore mortis testatoris uel defun-
cti ut l. & tantum. de peti. hæredita. quod
erit tibi ualde facile & utile pro ista opin. ad-
duco istam rationem, quia si est uerum q. non
censetur ille habere titulum in rebus particu-
laribus qui emit totam uel quorā hæredita-
tis, ergo agens petitione hæreditatis dicitur
habere meliora & potiora iura. & sic agere
poterit, per not. in dicta l. secunda text in ea.
l. secunda nihil uidetur probare: quia cum di-
citur in litera, iure queritur, debet intelli-

Barthol.

gi secundum gl. ibi, rei vendicatione, non petitione hereditatis. nam in si illius legis tex. loquitur de titulo singulari: ergo non potest loqui de petitione hereditatis, quia illa non datur contra titulum possidentem res titulo singulari. sed per rationem quam statim dixi, credo dici posse illam esse veram, sed aduerte: quia ista cautela videtur posse destrui ex alio capite, nam videtur quod possit dicere reus conuentus, Volo quod tu agas contra me ad singulares pluribus iudicijs, quia interest mea, ne distrahat per plura iudicia, vt l. ne plures. ff. de exercito. & no. per Bar. & Doct. in l. quidam aestimauerunt. ff. si certum petat. & per Bar. & Doct. in l. in commodato. §. duobus. ff. commo. & in l. scire debemus. ff. de verb. obli. Sed tu dic, quod praedicta causa procedit indistincte, quando opponeretur a parte, vt totum peteret. Item potest dici, quod etiam non possit opponi a parte conuenta: quia dicta oppositio vt totum peteret, habet locum, quando actor totum petere potest, sed ibi non possit totum petere, vt in casu nostro dicimus, quod sibi non possit opponi talis exceptio: & hoc in simili videtur Bar. in d. §. duobus. ¶ vbi dicit, quod si sum debitor tuus in magna quantitate, & iudex non possit cognoscere nisi ad xxv. ad hoc vt iudicium valeat, & idem tenet Mattheus de Matheylanis in no. cxvj. quod incipit, not. quod si ex centum, &c. possit et heres petere omnes res singulariter, & in vno & eodem iudicio. & sic cessabit dicta oppositio. quod ibi bene not.

cautela ad obuiandum fraudibus emptoris nolentis soluere uen- ditori. CXXXIIII.

¶ Index etiam praesumptionem aliquam arbitrari poterit.

MULTI emptores solent uti fraudibus, quando nolunt soluere precium venditori quia supponunt vnum tertium, qui moueat item ipsi emptori de re empti, & hoc faciunt ad finem, vt non teneantur soluere precium, vt l. si post perfectum. C. de euic. Sed est cautela contra eos, vt referatur iuramentum ipsis emptoribus, quod non submiserunt illum tertium ad litigandum. argu. gl. in l. atqui natura. §. cum me absente. ff. de nego. gest. ita tenet Ioann. de Pla. instit. de accu. tuto. secundum Ang. in l. pe. §. stipulatio. de verb. obli. Ista tamen cautela non est multum bona: quia facile iuraret ad sui fauorem. melior tamen est quod allegetur iudici aliqua praesumptio contra emptorem: quod quia iudex ea poterit arbitrari. argu. l. si fideiussor. ver. in animo federit. qui fatilda. cog. & ita tenet Ang. in d. §. stipulatio.

Cautela contra emphyteotam qui non soluit canonem, quod

Capol.

possit purgare moram. CXXXV.

¶ Emphyteota non soluens canonem intra biennium a iure suo cadit.

TU scis quod emphyteota non soluens canonem intra biennium, cadit a iure suo, vt l. 2. C. de iure emphyteo. potest tamen purgare moram, vt c. potuit. de loc. sed est cautela vt non admittatur ad purgandum moram, quod dominus statim elapso biennio protestetur etiam absente emphyteota, quod non intendit ipsum habere amplius pro liuellario: quia tunc non potest purgare moram nisi celeri satisfactione. alius enim non facta protestatione, credo quod possit purgare moram. & sic itelligo c. potuit.

Cautela pro debitore qui non potest probare solutionem, quia soluit in secreto. CXXXVI.

¶ Iuramentum factum, si mihi mutasti, tibi restitui, quid operetur.

SI debitor soluet in secreto, & cum iterum conueniatur, non potest de solutione probare, quomodo ergo subuenitur sibi, quando creditor refert ei iuramentum, vt iuret an sit debitor suus vel non, dicit Ioan. de Imo. no. in c. cupientes. in glo. in verbo, malignantium. de electi. in vj. quod sit cautus debitor in tali casu, quod iuret hoc modo, quod nihil debeo tibi, per quod sum obligatus tibi, quia tunc saluat conscientiam suam. pro quo etiam vide Archid. 4. q. 6. j. nullus quod esset singu. no. secundum Domi. in d. c. cupientes. Caueat etiam debitor ne iuret, quia si non crederetur ex quo videretur facti debitum, teneretur. argu. l. iij. §. de iura. cal. Possit etiam debitor sic iurare, quod si mihi mutasti, tibi restitui, secundum Ioan. de Imo. vbi supra, quod singulariter no. quia est quotidianum. & ad hoc vide gloss. & Doct. in l. si quidem. C. de excep. & Bal. in l. quinquaginta. ff. de probat.

Cautela quod quis possit conuenire fideiussorem vel possessorem pignoris etiam principali debitore non excusso.

CXXXVII.

¶ Excussio principalis singulariter fieri debet.

EGO do tibi vnam singularem cautelam, vt possis conuenire fideiussorem, vel pignoris possidorem, etiam principali debitore non excusso, quod debet enim regulariter fieri excussio,

ut aut. hoc si debitor. C. de pig. nisi esset notorium quod principalis non esset soluendo: ut l. si ff. si cer. pet. & l. decem. de verbo obl. vel nisi esset potens, vel in loco inexpugnabili, secundum Bar. in d. l. si. Quando autem non esset notorium, utrius hac cautela, uidelicet quando agi contra si leuissorem, vel poss. florem, & ille excipiat de non facta excussione principali, tu non replices, quod sua non interest fieri excussione: quia principalis non est soluendo, nam tenet iudicium cum ille excipiens non audetur. gloss. ff. singularis in l. nisi hoc acti. ubi, alii dicunt &c. ff. de pac. secundum Angel. qui ponit hanc doctrinam in l. si quis pro hac. ff. si quis omni. caus. test.

Cautela pro muliere consentiente alienationi dotis cum iuramento. CXXXVIII.

1. Iuramentum matris non afficit heredem.

QUANDO vxor consentit alienationi rei sui dotis, sienda per maritum suum, & iurat non contrahente, cautela est, comparat filius, & contrahente tali contractui, & illud iuramentum matris non afficit heredem: ita licet Bar. & Ang. in l. qui super. ff. de acqui. hære. sed tu adde nota in l. generaliter. in prin. C. de re. cre. & Bald. in autem. sacramento puberum C. si aduer. uen.

Cautela quod ambasciator non petat restitutionem in integrum. CXXXIX.

1. Res publica nulla uocatur, nisi Romanorum.

Ambasciator qui petat restitutionem in integrum, quia absuit causa rei publicae, & quia nulla res publica uocatur, nisi Romanorum, sed petat ex edicto generali, si qua mihi iusta causa uidebitur. ita not. Ange. in l. cum quidam. in fi. prin. ff. de acqui. publ.

Cautela ad petendum fideicommissum. CXL.

1. Fideicommissum per procuratorem peti potest, non tamen per procuratorem in rem suam.

COMMUNIS opinio est gl. & Doct. quod licet fideicommissum possit peti per procuratorem, ut habetur in l. qui ita. ff. ad Trebel. per glo. & Bar. in l. restituta. in princ. eo. tit. & in l. mulieres ex asc. ff. de iure do. & in l. si stipulatus ita fuerit. ff. de verbo. obl. tamen per procuratorem in rem suam peti non potest. ut

not. in d. l. qui ita. arg. l. per diuersas. C. quan. ta. men cautela est, quod emens ius fidei commissi ex quo non potest illud petere ab herede, id est, quia herede conuenire non potest ab herede, quia tenet alteri, a quo ipse emit, restituere per fideicommissum: per predicta conueniat illi herede pro suo interesse. l. quia restituat fideicommissario, & postea in ipsum transibunt omnia venditi totis. l. fideicommissarii, cui sit facta restitutio. ita singulariter dixit Bal. in l. pen. C. ad Treb.

Cautela ad contrahendum cum tutore. CXLI.

1. Tutor tutorio nomine & etiam suo se obligare potest.

CYNVS in l. post mortem § tutor. ff. quādo ex factu. dat cautela, quod volens contrahere cum tutore, & faciat illum obligari tutorio nomine & suo, quod bene no.

Cautela pro emente ab executoribus testamenti. CXLII.

1. Hæres ratificare cogitur rem a testamenti executoris venditam.

TV qui emis ab executoribus testamenti re hereditariam, sis cautus quod petas ab herede uenditionem tibi factam ratificare: & quia heres ad hoc cogatur, secundum Bal. no. in autem. si captiui. in ult. col. C. de epis. & cler.

Cautela quomodo tutor debet facere finita tutela. CXLIII.

1. Arbitri potestas circa cautelas quanta sit.

NO TA pulchram cautela Do. in l. ut uir. ff. de iudic. uidelicet quod finita tutela petat eligi arbitros, qui iudicent & cognoscant, an ipse remanet debitor pupilli, uel non & quia si arbitri declarant eum nihil debere pupillo, non potest amplius conueniri ad aliquid.

Cautela pro illo qui matrimonium per metum contraxit. CXLIII.

1. Testi uni deponenti de metu magis creditur, quam pluribus testibus deponentibus alio modo.

TEMPORE meo duo scholares Paduæ ambo de Foroliuto fuerunt conati deponere suas amalias cum eis reperti in domo a consanguineis minantibus eis &c. pro quibus est casus in c. cum olim. de spons. Sed pro eis erit

G G optima

Barthol.

optima cautela, quod inueniant etiam unum te-
stem, qui deponeret de metu, et quia licet alii
plures testes deponant de voluntate, magis cre-
ditur illi solitari not. dicit Bal. in l. obseruare. §.
proficisci. in xiiij. q. ff. de offi. proconsul. & legat.
domi. Ludouic. Pont. in rub. de arbi. in vj. colū.
post Inno. in c. cum super. de re iudica. Nec re-
fert an metus præcesserit ante tempus contra-
ctus matrimonii, per nota. in l. j. §. quæ honorā-
dæ. ff. qua re. accu. non datur. & per Bart. in l. fi.
ff. si quis ali. test. prohi. & Bal. in l. j. C. eodem.

**Cautela pro ecclesia litigan-
te.** CXLV.

Ecclesia curatorem habere potest.

SVNT cautelæ pro ecclesia litigante, si for-
te prælatus suus a iudicio repellatur. prima
est, quod ipsa ecclesia compareat, quia admitti
debet. secunda cautela est, et quia detur cura-
tor capitulo, uel ipsi ecclesie, per not. in c. fi. v.
q. iij. & c. edoceri. de re feri. & ita dicit lo. And.
in c. j. in ij. col. de testi. in integ. in vi. in nouel.

**Cautela quomodo examinabi-
tur testis infirmus.** CXLVI.

*Infirmus mortis cogitatione semper inmemor esse
presumitur.*

SCIS et enim quod infirmus propter mor-
tis cognitionem turbatur, & præsumitur in-
memor, ut l. hac consulis. si. ma. uel sic. hac cum
humana fragilitas. in prin. C. qui test. face. poli.
ideo dicit ibi Bald. quod tunc testis non debet
examinari: unde est cautela, quod examinetur
in prin. quando incipit infirmari. & ita proce-
dat quod habetur in aut. si dicatur. C. de testi.

**Cautela quomodo res data in-
solutum efficiatur salua credi-
tori** CXLVII.

*Filiusfam. de iure communi nisi de castrensi, vel
quasi testari non potest.*

EST magna quæstio, si res data insolutum euin-
catur, quomodo sit insolutum creditori, an
primæ actione, an vero de euisione. de quo
habetur in l. libra. C. de sent. & Ang. sibi. Specu.
d. per. dat. aliam cautel. post gloss. quod semper
in datione insolutui, apponatur pactum, quod
non recedatur, nec recedi intelligatur a priori
contractu, si contingat rem insolutum datam
euinci. nam tunc succurratur sibi ueteri actio-
ne: quod bene no. in practica. Alia cautela, iure
communi filiusfam. non potest testari nisi de ca-
strensi, uel quasi: ut l. li. C. qui testa. fa. poli. vel

Capoll.

non. non autem, de aduentitiis, in quibus pater
habet usufructum. l. per. eod. tit. & l. cum solū.
§. filius. C. de bon. quæ lib. Sed cautela est, quod
pater ipsum emancipet quo ad illum actum te-
standi tantum, quod notat singulariter Bart. in
l. j. §. etiam filii. ff. ad T. eb. licet Bald. contrā &
male, secundum Doctores. in l. senium. §. fin. ff.
qui testam. fa. poli.

**Cautela contra pendentem in-
strumentum, ut eius amissio-
nem non probet per iuramen-
tum.** CLXVIII.

*Instrumenti amissio regulariter per iuramentum
probat.*

REGVIA et est, quod amissio instrumē-
ti probatur per iuramentum: ut l. fin. C. de
fide instr. & d. Lud. Pont. in l. quæties. in v. col.
ff. qui satisf. co. & Pet. de Peru. in tracta. de so-
cietate. in viij. parte, in q. xiiij. quod est verum,
nisi aduersarius offerret se velle probare de e-
ius falsitate. quia tunc non sufficeret probatio
per iuramentum secundum lo. de Prat. qui cō-
sultus de falso ita respondit: unde cautela est,
quod cum quis petit sibi instrumentum edi, di-
cat se velle probare de falsitate, quam tunc ad-
uersarius allegans de eius perditione nō audie-
tur volens probare per iuramentum. Tu ha-
bes molendinum in flumine publico, sis cautus
quando illud corrui, & non potes nisi post cer-
tum tempus illud reficere. unde pone in loco cer-
ta signa, puta palos uel moles in signum ueteris
molendini: & poteris quicunque illud reficere:
ut per Bar. in l. quominus. ff. de flu. & p. Ang. in
l. si ff. de usuc. & p. Bal. in rub. ff. de re. diui.

**Cautela pro muliere, quæ uult
emere aliquid.** CLXIX.

Pecunia in dubio presumitur, ut probatur.

NOTA auream cautelam pro muliere, quæ
uult emere etiam cum pecunia mariti, et quod
in dubio presumitur, ut probatur in l. Quin-
tus. ff. de dona. inter vir. & vxor. gratia euitandæ
presumptionis de turpi quæstus, sit l. cautela, p.
faciat, quod unus amicus uel consanguineus
sibi det, vel consignet illam pecuniam in præ-
sentia aliquorum, quam ei clam ipse det, & de-
inde emat. nam tunc cessat presumptio in casu
dubii ita dicit Bar. in l. cum oportet. in prin. in
pen. col. C. de bo. quæ lib.

**Cautela quod per unum testem
probetur metus, concordat su**

pra

pra in rubrica de illo qui matri-
monium &c. CL.

1 *Minus probatio per unum testem instrumento
præstat.*

1 **SUFFICIENT** ¶ quod unus testis deponat
de metu contrahentis, licet in instrumento
dictum, quod sponte, secundum Bald. & Lud. de
Ro. allegaciones tu vide supra, in l. xij. cautela.

Cautela pro illo qui habet do-
mum obligatam: quia licet po-
stea propter delictum uenisset
diruenda, non diructur. CLI.

1 *Statutum si dictauerit, quod domus propter deli-
ctum diruenda ueniet, non comprehenditur il-
la, qua alicui pignoriata sit.*

NOTA cautela pro creditore, cui iure
pignoris seu hypothecæ obligata est do-
mus alicuius, qui commisit delictum, propter
quod domus prædicta ex statuto ciuitatis ueni-
ret diruenda ¶ quia statutum non intelligitur
de ea quæ sit alteri pignoriata, ita dicunt Barto.
Bal. & Ange. in l. j. ff. ad syllem & quod intelli-
ge verum, nisi de fraude constet per not. in l.
post contractum. ff. de donati. vtruta cum iam
intentionis esse delinquendi, cum rem pigno-
ri dedisset.

Cautela quod melius sit produ-
cere unum, quam plures tes-
tes. CLII.

1 *Iuramentum in supplementum probationis deferri
potest.*

SIS cautus tu quando producis testes pro
te, ut prius eos examines, quia forte si sunt
singulares, non producas nisi unum: ¶ quia sic
poteris postea tibi iuramentum deferri in sup-
plementum probationis, quod non posses face-
re si plures produceres qui essent singulares.
ita palahie dicit Bal. in l. j. C. q. accul. non pos.

Cautela quod testis non possit
examinari ad futuram rei me-
moriā. CLIII.

1 *Testes ad perpetuam rei memoriā quando exami-
nari debeant.*

VT posses impedire ne testes contra te exa-
minentur ad perpetuam rei memoriā, cau-

tela est, quod offeras incontinenti subire iudi-
cium & velle litigare. ita singulariter no. Ang.
in aut. de testi. § & hoc. col. vij. Et ideo quod
dicitur in aut. si dicatur. C. de testi. & in e. quo-
niam frequenter. ut lite non conte. debet intel-
ligi ¶ quando testes uolunt recedere antequā
lis possit contestari, vel dubitarent de morte
eorum, vel si esset tempus seriatum quo agi
non possit.

Cautela contra iudicem non ad-
mittentem exceptionem, quo-
modo possit ab eo appella-
ri: CLIIII.

1 *Iudex super exceptionibus vel alia re dubitare po-
test, & petere dilacionem, ut consilium habere
possit.*

ISTE qui uult appellare, sit cautus qd si iu-
dex non uult admittere excep. sed non obsta-
te ad ulteriora procedat, tunc appellet. sed usq.
si iudex tacite uel expresse non reiecit exceptio-
ne allegatā, sed tamen eam non admittit. non. n.
tunc pot appellari. & probatur in c. dilecto. de
appel. & ibi per Doc. & c. interposita. eo. ti. Ad
ide est etiā alia cautela, qd apponens exceptio-
nem offerat se eam probaturum in incontinenti:
quia si iudex non audiat ipsum appellatione in-
terposita, iustificatur solū probādo qd se obtule-
rit incontinenti probaturus. rex. est in c. interpo-
sita. in prin. & ibi per gl. in fi. & Doc. de appel.
Est et tertia, qd qñ iudex exceptionē non rei-
cit tacite uel expresse, nec eā admittit, sed sim-
pliciter dicit, ¶ qd dubitat, & quod uult super
hoc habere consilium, ut sepe fit, & sic tenet in
verbis illū obicientē. sic cautus ille qui excep-
tionē opposuit, ut requirat iudicē certo inter-
uallo tēporis: quia tunc si iudex aliter non de-
clarat, pot appellari, & non ante. ar. c. ij. de sup.
negli. prala. fm. But. no. in c. dilecto. de appe. &
Abb. Sicu. in c. intimali. eod. tit. De aliis autem
cautelis circa hoc uide in Spec. in tit. de appel.
§. qualiter. ver. in summa in secunda parte.

Cautela ad euitandum hāresim
seu suspicionem, & idem uide
per eundem infra in principio
nouarum cautelarum. CLV.

1 *Hæreticus nō est, qui credit ea quæ credit Ecclesia.*

BONVM & utile consilium est pro illis, q.
aliquāto inculpanitur de heresi, ut pro-esse
tur, maxime in extremis, se fuisse & esse catholi-
cos, & tenuisse & tenere fide catholica, quā te-
nēt Doc. & pñicat sacrosancta Eccl. Ro. & eā
eadem fide & uixisse, & mori uelle. & probatur
G G 2 quod

2 Protestati. Protestatio de clarat aiumum protestantis. l. Nelsenius. & ibi Bart. j. not. ff. de neg. gest. l. qui aliena §. si C. de ac. her. Bald. in l. pacta nouissima in j. co. ma. in si. C. de pac. l. & si quis §. si. de re. & ibi Bar. dicit eā non extendi ultra uerba sua quod uerū est in his quæ dependent a propria uoluntate & potestate, & non in his quæ sunt certo modo disposita p. legem secundū Bart. in d. l. Nelsenius in primo nota.

quod hec protestatio sit utilis & valida, extra de sum. tri. & si l. cat. damnauit. prope si. & no. in c. fir. miter. co. ti. nam & beatus Hiero. idē fecit culpatus ab inuicis, ut est text. no. 24. q. j. hęc est fides. & ita dicit Alber. de Ro. C. de hęc. circa fin. ¶ Sed tu adde prædictā potestatiōe a, quod quicquid credunt, ideo credunt, quia credunt ecclesiam sic credere, & suam opi. fidei Ecclesie subiungunt: quia ille non dicitur hereticus, nec peccat, dummodo errorem suum reuocet, ut si qu. no. Inn. in d. ca. firmiter. in si. & intellige errorem defendere, quando pertinaciter defendit, ut dicit gl. no. 24. q. 4. dixit Apostolus. & vide gl. in d. c. hęc est fides. & ista cautela est etiam utilis pro aduocato uel procuratore, qui uelit defendere inculpatus de heresi, ut dicit Alber. de Ro. in 3. parte. q. 32 & dicit se ita obseruasse in curia Romana, dū defenderet coram summo pontifice quosdam Mediolanenses inculpatores de heresi.

Cautela pro illo qui est prohibitus aduocare uel procuratio-nem exercere, quomodo poterit exercere. CLVI.

- 1 Postulare, seu aduocare, uel procurare, est in iudicio aliquid dicere.
- 2 Statutum si puniat loquentem cum bannito, cum qui mittit nuntium uel epistolam, comprehendere non habet.
- 3 Statutum si prohibeat doctores esse aduocatos in causis, non prohibentur allegationes facere.
- 4 Aduocare est alienū desiderium in iudicio pādere.
- 5 Doctores Perusini, qui pacta cum ciuitate habent ut aduocati esse non possint, aliquid gratis a iudice impetrare non prohibentur.
- 6 Episcopus uel Cardinalis propter dignitatem licet non debeant consulere, uel aduocati officium exercere, pro amicis tamen illud facere possunt.

IN multis casibus reperitur prohibitum per leges uel statuta aut pacta, quod quis nō possit postulare uel procuratio-nem exercere: sed remediū est, si tu aduocatus uel procurator uis adiuuare aliquem in prædictis casibus, ut mittas vnā schedulam iudici scriptam, in qua sint allegationes partis tuæ: quia per hoc nō uenies contra leges uel statutum aut pactū: si nā postulare, seu aduocare, uel procurare, est in iudicio aliquid dicere, ut l. j. §. j. ff. de postu. & ibi per Doc. & l. Pau. & hoc ibi no. Barto. ff. de litig. & idem tenet Lu. de Ro. in l. j. in prin. ff. de verb. obl. & ad idem facit quod no. Bar. in l. j. in prin. ff. de legi. j. ubi dicit, quod si statutum puniat loquentē cum bannito, non comprehendit eum qui mittit nuntium uel epistolam: sed cum ore ad os idem tenet Alb. de Ro. in suo opere statutorum, in j. parte. q. 166. ubi tenet, quod si statutum prohibet Doct. esse aduocatos in causis

quod per hoc non prohibentur facere allegationes in scriptis, ex quo no. tu scholaris, q. licet sit statutum vniuersitatis nostre Paduæ, q. Doct. nostri legentes nō possint aduocare contra scholares, tñ possunt in scriptis allegationes facere. Itē est aliud remediū, ut det constituti, sed tñ in camera: quia hoc pōt, seu aduocare, sit pādere desiderium alienū in iudicio, ut l. j. §. j. ff. de postu. & ibi hoc no. Bar. & Doc. in l. j. §. aduocatos. ff. de ua. & extra. cogni. vbi est optimus tex. cum gl. de ista materia. Item potest est tertium remediū: nam pōt cum iudice loqui, & aliquid gratis impetrare a iudice, ut d. l. Paul. in si. ff. de litig. & hoc uult Bar. in d. l. j. §. aduocatos. ¶ quod Doct. Perusini qui habent pacta cum ciuitate, ut non possint esse aduocati, non prohibentur a iudice aliquid gratis impetrare, & sic præsupponit Bar. q. in aliis duobus remediis præcedentibus. possit etiam cum pecunia, puta facere allegationes, & in camera cōsulare & hoc credo uerū. licet Lud. de Ro. dixerit in l. j. in prin. de verb. oblig. q. hoc intelligit, quando gratis, per d. l. Pau. in si. alias secus: quia in dictis casibus non dicitur proprie postulare, ex quo non pōt uel procedit in publicū, exponēdo causam uel desiderium sui clientuli, ut d. l. j. §. j. ff. de post. nec ob. d. l. Pau. in fin. quia ibi non loquitur de prohibito postulare, sed de prohibito se interponere alienis negotiis propriis, q. plus legatus est p. dignitate legationis, & propterea dico, q. licet episcopus uel cardinalis p. dignitate non debeat consulere, uel exercere officium aduocati, tamen possint pro amicis gratis cōsulare. per illū text. & per l. qui quis. C. de postu. ibi, nō ad turpe cōpendiū. & ibi, sed laudis per eum argumenta querantur. & ad hoc audiui sepius allegare illū tex. p. d. Flo. Bo. qd. no.

Cautela quod quis habeat forū a iudice, quid iuris sit in causa antequam sit iudex. CLVII.

- 1 Doctor contra consilium suum aliquid intentare non audeat.

CAUTELA quod iudex coram quo tua causa agitari debeat, tibi scire ac uelle nolit, primo uideas, quādo partes intendunt processum ad eum dirigere, quod præoccupes tempus, & facias tibi cōsulti in causa illa mutari nominibus contentis in processu, ita q. de facili pro te consuleret: & qñ eritis ad manus eius, poteritis cōsiliū eius in mediū adducere, ita quod iudex contra consilium nihil audebit attentare: nam eā cautus aduocatus recusaret ipsum ut suspectum.

cautela ad differendum iudicium. CLVIII

- 1 Sententia nullitas opposita quid operetur.

Cautela

CAVTELA si vis differre iudicium, quā-
da est sententia contra te lata una, vel plu-
res, si non potes per uiam appellationis petere
restitutionem in integrum contra sententiam
1. ¶ vel nullitatem sententiae opponas, & interim
poteris ad concordiam uenire.

**Cautella pro illo qui uult adire heredita-
tem.** CLIX.

1. Testatoris filii repudiantes hereditatem repudia-
tionis instrumentum statim facere debent.

ADVOCATVS creditorum sit cautus,
ut probeat si potest qualiter filius testato-
ris bibit de uino, vel comedit de frumento pa-
tris post mortem eius: uel aliquos fructus con-
sumpsit in usu uitae: quia tunc per istos actus
filius non negans uidetur adiuuile, unde repu-
diare a non potest, & tenebitur creditoribus.
1. ¶ & sic etiam ipse sit cautus, ut non teneatur
quod incontinenti faciat publicum instrumen-
tum fieri de repudiatione. ita eleganter dicit
Angel. in l. si quis dederit. §. praeztori. de acqui-
rend. heredit.

**Cautella ad hoc quod libellus ineptus non
possit reuocari, & est supra re-
petita.** CLX.

1. Libellum ineptum in genere acceptare non suf-
ficit.

NOTA duas cautela, quod libellus ineptus
reuocari, vel mutari non possit. Prima
est, quod reus acceptet in specie libellum pro-
ductum secundum Bartol. in l. cum precium. ff.
de lib. cau. ¶ non autem sufficit acceptare in
genere secundum Angel. de Aret. instit. de acti.
§. j. in vj. quæstio. Alia est, quod reus in secu-
do libello dicat, nego narrata prout narran-
tur, & petita prout petuntur: dico fieri non
debere, iuxta not. per Bartol. in l. si dubitetur.
§. j. ff. de fideiuss. saluo iure producendi in scri-
ptis, & inde potest deducere suas exceptio-
nes, ut faciunt boni practici.

**Cautella pro illo qui negatur non posside-
re.** CLXI.

1. Index in possessionem tanquam vocantem aliquem
immittere potest.

1. **QUANDO** ¶ aliquis negat te possidere,
tu dic, quod index te faciat immittere in pos-
sessionem tanquam uacantem. ita dicit Angel.
se practica in l. si. ff. de rei vendi.

**Cautella pro illis qui non possunt agere actio-
ne de dolo, quod agant actione in factum,
& est repetita.** CLXII.

1. Actio d. li. de facto infamat, non autem actio in
factum.

DICAS unum singulare, quod actio de do-
lo non potest intentari per uilem personam
contra nobilem, nec contra patrem per filium,
& ideo sint cauti uiles ut agant actione in fa-
ctum & non actione de dolo: b quia eorum li-
bellus, in quo faciunt mentionem de dolo, non
ualet. casus est singularis in l. non debet. ff. de
1. dolo. ¶ quia talis actio doli infamat de facto.
ut nota. in l. apud Cellum. in §. aduersus. & ita
Raph. de do. exce. ita dicit Ang. de Aret. instit. de
excep. in prin. verli. quæro an contra parentes.

**Cautella, quod confessio non possit reuoca-
ri, est repetita supra.** CLXIII.

1. Confessio alicuius per notarium scripta reuocari
nequit.

CAVTELA quod confessio reuocari non
possit, facias quod iudex ei assignet termi-
num breuem ad reuocandum confessionem,
quam etiam si uelit, non audietur. ita dicit An-
gel. instit. de acti. §. si minus. ¶ uel facias eam
per notarium scribi parte presente, & in Bald. in
l. Gallus. §. quidam recte. ff. de lib. & posth.

**Cautella pro creditore quod possit cedere
nomen debitoris.** CLXIII.

1. Creditore inuito non potest creditor sui debitoris
nomen cedere.

1. **VOS** scitis ¶ quod creditore inuito non
potest creditor credere nomen debitoris
sui. ut not. in l. inter debitorem. iuncta l. pacta
successorum. ff. de pact. secundum Pau. de Cast.
ibi. sed cautela est quod debitor faciat, qd unus
tertius offerat creditori se soluturum pro ipso.
nam si creditor uellet ab ipso recipere, debitor
remanet liberatus. casus est in Ange. in l. inter
pactum §. post diuisionem. ubi tradit hanc cau-
telam de pact.

**Cautella quod si tutius quod relictum fiat
in codicillis quam in testamento** CLXV.

1. Hares in codicillis fieri non potest.

MELIUS est quod relictum certæ partis
bonorum fiat in codicillis quam in testa-
mento

2. Repudiare.
Heres repudiata
hereditatem te-
netur creditori-
bus tribus cau-
sis, scilicet quā-
do precio repu-
diavit, quo casu
conuenitur qua-
si possidens pro
hærede. Itē quā-
do rem vnā lig-
reditariam reti-
net. Itē in sub-
sidium quando
legimus bona
dissipauit. B. d. l.
in rubr. C. si qd
omnis caus. test.
b. Acti. de do.

Actio de dolo
quomodo co-
gnoscat ab ac-
tione in factū
per Bartol. in l. si
oleum. §. meri-
to. ff. de dolo.
Actio de dolo
non datur con-
tra patrem. l. si
superstite. & ibi
Bar. C. de dolo.

a Per alios.
Codicillus pri-
mus nō rumpi-
tur per accun-
dum, nec etiam
per testamentū
l. j. & ibi Barto.
C. de cod. i. Spe-
de instr. edit. §.
vilo de impu-
gnatione. uer.
& no. q. tutius.
& in §. compen-
diose. ver. si ad
cōsulandū. in-
str. de cod. §. nō
aut. vide l. ante.
& ibi Bart. ff. eo.
ti. Bald. in addi.
Spec. de instr.
edi. ver. codicil-
lus. nisi sint cō-
trarii. & l. j. C.
de condi.

Barthol. Capol.
minto, nisi forte quis vellet instituere heredē,
† quod fieri non potest in codicil. l. heredita-
tem. C. de condi. ratio est, quia testamentum
per aliud sequens rumpi possit. sed codicilli
primo facti non rumpuntur per alios a, nec
etiam per aliud testamentum, nisi expressē hoc
dicat text. est institut. de codicill. §. non ante.
& Specul. in tit. de instrum. edi. §. compen-
diose. ver. si ad consulandum. & quod hoc
ratione prædicta sit tutius, tenet Specul. in tit.
de instrum. edi. §. uiso. de impugnacione. ver. sic.
& not. quod tutius est.

**Cautela quomodo post didicita testificata,
testes possunt produci. CLXVI.**

1 *Testes produci non possunt regulariter post didici-
ta testificata.*

REGULARITER † post didicita te-
stificata timore subornationis testes produ-
ci non possunt. ut in auten. qui semel. C. de pro-
batio. sed est cau. quod publicatis attestacioni-
bus pars det noticiam iudici de aliis testibus,
te absente: tunc & iudex ex officio eos exa-
minabit, cum pro absente suppleri possit. &
ita dicit singulariter Bald. in l. ampliorem. in
principi. C. de appellatio. quod not. & refert
& sequitur Petr. de Socino, in dicta auten.
qui semel.

**Cautela quod quis post terminum non au-
diatur. CLXVII.**

1 *Terminus assignatus alicui ad agendum si elapsus
fuerit. post terminum audiendus est, nisi iudex
pronuntiauerit eum amplius audiendum nō esse.*

UT quis post terminum non audiatur. In-
nocē. in c. lator. extra qui si sint leg. † di-
cit not. si elapsus sit terminus assignatus alicui
ad agendum, tunc etiam post terminum ille
audiendus est, nisi iudex pronuntiauerit eum
de cætero amplius non esse audiendum. Et
ideo cautela est, quod iudex in interlocuto-
ria per quam assignat terminum alicui ad a-
gendum, dicat hæc verba, & si intra dictum
terminum non egerit extunc prout exiunc,
eum non esse de cætero audiendum. ita ele-
ganter dicit Angel. in l. quandiu. in j. colum. ff.
de acquirend. heredit.

**Cautela pro coniuncto qui ignorauit mor-
tem coniuncti. CLXVIII.**

1 *Hereditatem adeundi tempus ignoranti etiam cur-
rare potest.*

NOTA auream cautelam, quando coniun-
ctus tuus decellit te ignorante, & elapsum

est tempus adeundi, scilicet xxx. annor. iuxta
l. licet. C. de iure delibet. † quia non debes
petere hereditatem illius, ex quo cucurrit li-
cet tibi ignoranti terminus ad adeundum: sed
petes bonorum possessionem in bonis illius,
ut singulariter uoluit Bald. in rubri. C. qui ad-
mitti in v. quæstio. & in l. licet præleg. in iij.
quæstio. & Paul. de Castro in l. quandiu. C. qui
admitti.

**Cautela pro filia exclusa a successione si sit
præterita. CLXIX.**

1 *Hereditatem post aditam per scriptum heredem
per contratab. intentata non reducit ad causam
intestati: sed ante aditam sit.*

SCIRE † debes quod per contratab. inten-
tata post aditam hereditatem per scriptum
heredem non reducit ad causam intestati: sed
ante aditam sit: ut nor. in l. ut liberis. in j. gloss.
C. de coll. Vnde filia præterita exclusa per sta-
tutum a successione ab intestato, extante ma-
sculo, sit cauta ut intenter contra tab. post ad-
itam, & non ante aditam. ita dicit Paul. de Cast.
in l. certum. C. unde cognā.

**Cautela pro propinquis pupilli deceden-
tis quo ad successionem bonorum pupilli.
CLXX.**

1 *Iudex bonorum possessionē pupillo absenti & igno-
ranti discernere debet.*

PROPINQUI alicuius pupilli, cui est
reliquitur delata bonorum possessio, debent
esse cauti quando pupillus est in articulo mor-
tis, & non habet tutorem qui agnoscat, ut scili-
cet petant a iudice, † ut pupillo etiam absen-
ti & ignoranti decernat bonorum possessionem:
quia ad hoc iudex tenetur. ita dicit Pau-
de Cast. in l. certum. C. unde cognā.

**Cautela pro uxore, quæ prohibetur aspor-
tare aliquam rem mariti. CLXXI.**

1 *Statutum si disposuerit, quod uxores de domo ma-
ritorum mortuorum nihil asportent, non compre-
hendit eas quæ uestimenta secum & annulos in
digito portauerint.*

NOTA quod si statutum est in ciuitate,
contra uxores asportantes de domo mor-
tui mariti, sint capte, quod uestimenta portent
secum & annulos in digito: quia tunc non pu-
nientur pena statuti de asportantibus. ita pul-
che dicit Angel. in l. si quis dederit §. prætor. in
fin.

rem, siue a me, ad Vel. Cautela est, quod teneat alienatio vt vxor iuret non contrahere, vt d. cap. licet, de iureiurand. lib. 6. vel quod ip-
sa simul cum marito recipiat pretium rei do-
talis, quia uidetur illud habere loco dotis glo.
ell. no. in l. fi. & in l. ita constante. ff. de iure do.
secundum Bar. in conf. Doimne.

CLXXV.

¶ Testamenta duo, si eodem die fiant, nec appareat quod prius, aut posterius sit, neutrum valet.

IN multis locis sunt statuta, quòd filia nupta extra ciuitatem non succedat patri: sed plerumque solet cautela adhiberi per filiam nuptam extra ciuitatem: quia non vult dotem recipere vt sic postea possit succedere. Sed contra hanc cautelam datur alia cautela: ut scilicet pater offerat ei dotem: quia si stabit per ipsam, nihil minus excludenda est a successione. ita nota Bal. in l. si in 4. col. C. de coll.

SI reperiuntur † duo testamenta facta eodem die, tamen non appareat, quod prius & quod posterius: neutrum valet, & hæres ex neutro eorum potest hæreditatem capere l. ij. ff. si quis in dubium. & ita not. ff. de sc. tab. secundum Tancr. in tit. de iurisd. quaestione. 25. probatur in l. eum qui in principio ff. de a. q. hæred. Sed nota. optimam cautelam, quam Angelus prædicauit alias de factis in ciuitate Paduz, videlicet, vt hæres adeat hæreditatem ex quocunque testamento, nec applicet, animum magis ad unum quam ad alium: quia tunc non dicitur esse dubius, an sibi hæreditas sit delata. & ideo ex uno tantum adire non potest ita dicitur ipse, no. in l. eum qui in principio. ff. de acqui. hære.

Cautela quod copia probet. CLXXVI.

PLENÉ † not. in aut. ex testam. C. de col
la. quòd simplex donatio non valet . quod
verum est, nisi iurata 4, quia tunc valet. Vn-
de cautela est, quòd donans iuret, secundum
Bald. no. in l. 3. C. pro do. Si vis facere, quòd
donatio simplex etiam iurat non valeat, sis
cautus vt quando dones rem, iures quòd non
vis donare . nam postea licet dones & iures
præualeat primum iuramentum, & etiam dona-
tio non valet, per glo. singularem in c. licet. in
fi. de iureiuran. lib. 6.

1 Originalis copia quando probet .

ACCIPE mirabilem cautelam ad facien-
dum, quòd copia probet, quæ alias non
probat, per nota. in aut si quis in aliquo docu-
mento. C. de eden. videlicet quòd quando
semel producat originalis, quòd copietur:
† nam licet postea id perdat, copia plane
probat, secundum Paul. de Cast. in l. j. §. editio
non ff. de eden. & Flo. in l. in legem. in 4. colum
na. ff. de l. Aquil.

Cautela pro emptore, quando res ab eo emin-
citur, ad hoc, ut possit agere ad du-
plum. CLXXVII.

I Emptor non potest agere ad poenam dupli pro evi-
sione contra venditorem, nisi prius res em-
pta & eundem sibi ab ipso abdicata, & resti-
tuta fuerit.

1 O M N E S † sciunt, quod mulier non potest consentire alienationi dotis, per au-

GG 4 NOTA

a Nisi iurata.

Donato nõ iſt
nuat a intra te
minu ſtatui, et
iuramento nõ
firmat, & ideo
põet cõueniri cã
pdonator quã
per eius hæredes.
Fe.do. Se.cen.ſi.
253. in.ſi. cauſa
aliſ eſt & d. An.
to. de Pilauo i.
cõ. omnipoten
tis, & ineffabili
Dei. & Alex. in
l. poſt mortem.
de ado. & per A
lex. plenius cõ.
156. 2. parte. &
in cõſ. 83. 4. par
te. & in l. i. cõ.
de indebito. S.
ſed hoc, de p. b.
ei in l. ſi quis. p.
eo. de ſideuſſi. &
per Alex. cõſi. 12
1. parte. & in cõ
ſi. 125. eadem
parte. Doñor.
Cano. cõter te
uẽt cõtrãti. in
c. cõ cõtrãti. in
iur. iu. & Pa. de
Caſt. cõſi. 98.
& cõſi. i. o. 3. p.
Bald. in l. illu. l.
C. de fac. ſanc.
ec. & al. de oino
per Bal in l. fin.
C. de peri & cõ
mo. rei uend. &
in l. cã a marie.
de rei uen. & in
l. cano proſeque
ris. C. de re. do.

Bartho. Capol.

NOT a quia emptor non potest prius agere ad penam dupli pro euisione contra uenditorem, nisi prius res empta & euisa sibi ab ipso sit abdicata, & restituta euicenti: nec sufficit, quod fuerit condemnatus ad restitutionem, nisi restituerit. text. est cum gloss. in l. si seruus. in versu abest. de ac. empt. & in l. euisa. §. si de euisione. cautela est, quod emptor expectet, quod res ab ipso auferatur: quia ante non potest agere ad duplum.

Cautela pro mercatoribus, & repetitur ut supra per eundem. CLXXVII.

Chirographus non probat, si moriatur unus de testibus in eo subscriptis.

MERCATORES debent esse cauti quando recipiunt ab aliis scriptum de manu & chirographum, ut non recipiant illud nisi de manu notarii scriptum, & testibus: quia periculosum est illud recipere de manu debito-
ris. quia si moritur unus de testibus, non probat. casus est no. in c. 2. de fin. instrum. & ibi per Doct. & est gloss. not. in c. inter dilectos. eo. tit. quod perpetuo no.

Cautela contra appellan-tem. CLXXIX.

**Appellauerit quod quis infra 10. dies, presum-
ptio est.**

CAUTE LA est contra appellan-tem, post decem dies appellatus neget appellatum infra decem dies, & non dicat appellatum esse post decem dies, secundum Ioan. Andr. in cap. Romana. §. si vero de appel. & ibi secundum Do-
municum, praesumitur secundum Bal. in autem.
hodie. §. quod quis infra decem dies appellaue-
rit. & l. i. de Ro. in l. sciendum in 12. colu. C. de in integ. rest.

**Cautela quod in casibus in quibus non po-
test appellari, petatur in integrum re-
stitutio. CLXXX.**

Appellari in multis casibus non conceditur.

MULTI sunt casus, in quibus non po-
test appellari, sed nunc caute. est, quod pe-
tatur restitutio in integrum. ut est casus in l. pra-
est. ff. de mino. de quo plene per Ioan. Andr.
in nouel. in cap. j. in j. colum. de restitutione in
integrum. lib. 6.

Cautela quod semper contrahatur in praesentia iudicis. CLXXXI.

Contrahus iudicis autoritate celebratur, ualet.

SEMPER allegatur doctrina Bartol. post
gloss. in l. j. C. de praed. libr. x. §. quod contra-
ctus celebratus iudicis autoritate ualet: quia
omnis cessat praesumptio doli. unde sit cautus
tu, quod quando contra-
ctus, ut facias iudicem
autorari, per no. in l. bonorum. C. qui admit. iu-
dex enim tenetur autorari, secundum Bartol.
in l. saepe. de decur.

**Cautela quod etiam elapso termino ad pe-
tendum bonorum possessionem possit quis
agnoscere. CLXXXII.**

**Bonorum possessionem elapso termino ad petendam
quomodo quis agnoscere possit.**

BALDVS singulariter dicit l. puberem.
C. de iure deli. §. quod elapso termino ad
petendum bonorum possessionem, potest quis
adhuc agnoscere: quia tunc videtur se gerere
pro herede, & sic efficitur haeres de iure civili.
Cautela est, quod quis non absente lapsu termi-
ni ad huc petat bono. poss. licet Bartol. ibi contra,
& male, secundum Angel. de Pet. in tu. qui
admittit. 10. colum.

**Cautela ad hoc quod ualeat pactum de
non succedendo factum a filia. CLXXXIII.**

**Renunciatio non ualet, si filia simpliciter paterna
successioni renunciet.**

TV scis, quia si filia renunciat successioni
paterna simpliciter, non ualet renunciatio
l. pactum dotale. C. de colla. nisi iuret, secundum
gloss. & Doct. ibi, & est textus in capitulo secun-
do. de pact. in 6. Bal. in l. fina. C. de pact. ponit
cautelam, ut filia faciat pactum de non peten-
do aliquid de bonis paternis: quia tale pactum
etiam non iuratum ualet. Unde sit cautus pa-
ter faciens filiam sibi renunciari, videlicet ut
faciat sibi facere pactum de non petendo.

Cautela quando testis inutiliter deposuit. CLXXXIII.

Testis eiusdem reproductionis quid operetur.

AVRE AM do tibi cautelam, quando re-
stis inutiliter deposuit, reproducas eum
iterum, quod dicat, sic depono, sicut alias depo-
sui

sui super tali negotio tunc enim primum dictū inuile validatur per secundam positionem eiusdem primæ argumenti. legata inutiliter. scū du Ang. ibi. ff. de leg. j.

SEQUENTES CAUTELAE anno sequente editæ sunt per eundem autorem in Gy- mnasio Patauino.

Cautela utilis ad euandendum suspitio-
nem heresis, & repetita supra.
CLXXXV.

- 1 *Hæreticus non est qui credit ea, quæ credit Ecclesia Romana.*

BONVM & utile cōsiliū est, pro illis, qui aliquando inculpantur de heresi, ut prote-
stentur maxime in extremis se fuisse, & esse ca-
tholicos, & tenuisse, & tenere fidem catholicā,
quam tenet, docet, & prædicat Romana Eccle-
sia, & cum eadem uixisse, & mori uelle. Proba-
tur quod hæc protestatio sit utilis & valida, ex
tra de sum. trinit. & fid. catho. capitulo, damna-
mus. prope finem. & no. in cap. firmiter. eodem
titulo. Nam & beatus Hieronymus idem fecit
culpatus ab æmulis. ut est textus nota 24. quæ-
stione prima. in capitulo primo. hæc est fides. &
ita dicit Alber. de Ro. in rubrica. titulo de her.
circa fi. ¶ Sed tu adde dictæ protestationi, quod
quicquid credunt, ideo credunt, quia credunt
Ecclesiam sic credere, & suam opinionem fi-
dei E. cl. sit subiciunt: quia ille non dicitur hæ-
reticus, nec peccat, dummodo errorem suū nō
defendat: ut singulariter not. Inn. in dicto capi-
tulo. Et intellige errorem defendere, quando
pertinaciter defendit: ut dicit glo. no. 24. q. 3. di-
xit Apostolus & vi. le gloss. in dicto capitulo hæc
est fides. Et ista cautela est etiam utilis pro ad-
uocato, & procuratore, qui uelit defendere in-
culpatum de heresi ut dicit Alber. de Ro. in suo
opere statutorum in tertia parte, & in 33. q. &
dicit se ita obseruasse in curia Romana, dum de-
fendit coram summo pontifici. quosdam Me-
diol. inculpato de heresi.

Cautela quomodo prohibitus postulare uel
aduocare, possit amici causam defen-
dere, & repetitur supra per eundem.
CLXXXVI.

- 1 *Postulare, uel aduocare, uel procurare, est in iudi-
cio aliquod dicere.*
2 *Statutum si puniat loquentem cum bannito, non cō-*

prehendit eum qui nuncium uel literas ad ban-
nitum mittit.

- 3 *Statutum si prohibeat doctores salariatos in cau-
sis esse aduocatos, an allegationes facere possint.*
4 *Statutum universitatis Paduæ disponenti, quod do-
ctores legentes contra scholares aduocare non
possint, quomodo intelligatur.*
5 *Aduocare, est alienum desiderium in iudicio
pandere.*
6 *Doctores Perusini, habentes pacta cum ciuitate, ne
aduocare possint, non prohibentur aliquid gratis
a iudice impetrare.*
7 *Cardinalis uel episcopus propter dignitatem, aduo-
cati officium exercere non possunt, sed gratis pro
amicis consulere.*

IN multis casibus reperitur prohibitum per
legem vel statutum, vel per pacta, quod non
possit postulare uel procuratoriam arcem exer-
cere. Sed remedium est, si tu aduocare uel pro-
curator vis adiuuare aliquem in dictis casibus
ut mittas schedulam iudici scriptam, in qua sine
allegationes partis euz: quia per hoc non ueni-
res cōtra legem, vel statutum, aut pacta. ¶ Nam
postulare, id est aduocare, uel procurare est in
iudicio seu in publico aliquid dicere, ut l. j. § 1.
ff. de postu. & ibi per Doct. & l. Paulus. in fin.
& ibi hoc not. Bar. ff. de leg. j. & idem tenet Lu-
do. de Ro. in l. j. in pri. ff. de verb. ob. Et ad idem
facit quod no. Bar. in d. l. j. in prin. ¶ Vbi dicit qd
si statutum puniens loquentem cum bannito,
non comprehendit eum qui mittit nuncium,
uel literas ad bannitum, sed cum ore ad os lo-
quitur. & idem tenet Alber. de Ro. in suo opere
singulari. in 2. parte. q. 146. ¶ Vbi tenet, quod si
statutum prohibet Doct. salariatos esse aduoca-
tos in causis, quod per hoc non prohibentur fa-
cere allegationes in scriptis. ¶ Ex quo not. tu
scholaris, quod licet sit statutum universitatis
nostre Paduæ, quod Doctores legentes non
possint aduocare contra scholares, non prohi-
bentur allegationes in scribi facere. Et il-
lud remedium, ut det cōsiliū suū in ca-
mera, quia hoc potest: ¶ quia cum aduoca-
re, sit pandere alienum desiderium in iudicio,
ut d. l. j. § j. de postulando. & ibi hoc nota.
Bartolus in l. j. § aduocatos. ff. de u. & extra.
ordin. cog. cum glossam, ubi est optimus text.
De ista materia potest etiam dari tertium re-
medium. Nam potest cum iudice loqui, & ali-
quid gratis ab eo impetrare: ut d. l. Paulus. in
fin. de leg. & hoc uult Bartolus in d. l. j. § aduo-
catus. qui dicit. ¶ quod Doctores Perusini, qui
habent pacta cum ciuitate ut non possint esse
aduocati, non prohibetur a iudice aliquid
gratis impetrare. & sic præsupponit Bartolus,
quod alius duobus remediis præcedentibus pos-
set etiam cum pecunia, puta, facere allegatio-
nes, & in camera cōsultare. & hoc credo verū, li-
cet Lud. de Rom. dixerit in d. l. j. in pri. de ver.
ob. quod hoc intelligit, quando gratis, per d. l.
Pau. in fin. alias secus: quia in dictis casibus non
dicitur

dicitur pprie postulare, ex quo non prodit vel non procedit in publicū, exponēdo causam, vel desiderium sui clientuli, vt. d. l. j. §. j. de postulādo. Nec ob. d. l. Paulus. in. si. quia ibi non loquitur de prohibito postulare, sed de prohibito se interponere aliis negotiis vel propriis, quod est plus, quia legatus propter dignitatē legationis. & propterea dico, q̄ licet episcopus vel cardinalis propter dignitatem non debeant consulere, vel exercere officium aduocati, tamen possunt pro amico gratis consulere, per illum tex. in. l. quisquis. C. de postulan. ibi, non ad turpe cōpendium, & ibi, sed laudis p̄ eum argumēta quæ rantur. & hoc audiui sapius allegari per illum tex. per. d. Flo. de Bo.

Cautela pro filio, qui quid debet conferre cum fratribus ad hoc ut teneatur illud conferre. C L X X X V I I.

1 Dos filie in patris bonis non est.

SI frater habuit aliquid præcipuum à patre, forte in præmium emancipationis, vel aliter in casu quo regulariter illud veniat conferendum, quæ cautela debeat adhiberi vt non teneatur id conferre cum fratribus quādo agitur de collatione faciēda. Dicit, q̄ cautela est ista, q̄ filius qui habet aliquid præcium, antequam veniat ad collationem cum fratribus, det illud in dotem filie sue, vel aliter distrahat, ita quod non inueniatur tempore collationis, vel tempore mortis patris in bonis filii vel fratris: quia tunc ad illud conferendum nō tenebitur, vt. ff. de colla. l. e. j. in. fi. & not. in. l. ea demum. de col. & est ratio in dote: q̄ quia dos filie non est in bonis patris. C. de reuo. his quæ per frau. ali. sunt. l. in successione. & habetur in. l. 3. sed vtum ff. de mino. & in. l. Pom. Philadelphus. ff. fami. herciscun. & ita tenet Taner. de Cor. in quodam suo opere iudiciali, in vltima parte, in. 12. quest. & istud ego intelligo verum, nisi constaret quod illa alienatio vel dotis datio fuisset facta in fraudem causa euitandæ collationis. arg. d. l. in successione. quæ fraus probaretur, si dotatus vel alienans hoc prius dixisset, argumen. gloss. not. in. l. si prætor. §. Marcellus. ff. de iudi. vel quādo per aliqua iudicia perspicua aliter probaretur, iuxta. l. dolo. cum ibi not. C. de dolo.

Cautela pro illo, qui paciscitur de crimine quod euitet infamiā. C L X X X V I I I.

1 Transiens de criminine, confiteri videtur.

QU I paciscitur q̄ & transigit de crimine, crimen cōfiteri videtur, vt. l. quoniam. ff. de his qui notant. infam. & ideo periculosum est, quādo aliquis est accusatus, vel est inquisitum contra eum de crimine, quod veniat ad trā-

sactionem, vel compositionem cum aduersario, maxime quādo tale crimen irrogat infamiam: quia efficitur infamis propter illam tacitam cōfessionem: vt. d. l. quoniam. Sed si quis velit euitare paciscendo dictam infamiam, cautela est multiplex. Prima est, quod dicta pactio seu cōpositio fiat gratis quia tunc non infamatur: vt est casus in. leg. furti. §. pactum. eodem titulo. Secunda est, quod in transactione exprimatur, quod hoc facit transiens, vt euitet impendia litis, non quod crimen de quo transigit, commiserit vt dicto. §. pactum. arg. ff. de mino. lege minoribus xxv. anno. subueniri. facit ad hoc capir. dilectus filius primo, & quod ibi not. extrā de simo. & cap. cum pridem. cum ibi not. extrā de pac. Tertia est, si fiat transactio iussu iudicis: vt dicta. l. furti. §. qui iussu. Quarta est, si fiat hoc modo, quod iniuriatus, vel is qui damnum passus est, transigit vel transactionem facit cum eo, qui de crimine arguitur, & per pactum sibi remittit omnem iniuriam & offensam, & omne damnum quod constat, vel constare possit illatum quacunque de causa. hęc tamen cautela, licet sufficeret per viam pacti, quod constat gratis fieri posse, ar. dicti. §. pactum. tamen per viam transactionis videtur, quod non possit habere locum: quia in transactione, debet aliquid dari, retineri, vel remitti: aliās est nulla: vt. C. de transaction. Sed prodest dicta cautela, per viam pacti, faciēdo, quia talibus verbis potest fieri contrañs pacis. & ex hoc paciscens non confitetur maleficium, de quo agitur & ideo fiat per dicta verba, scilicet quod iniuriatus faciat pactū cum iniuriante, & ei remittat iniuriam si quam constat vel constare possit illum sibi intulisse: vel quod mutuo sibi iniucem remittant omnes iniurias, quia ex hoc nihil videtur fateri ille qui intulit iniuriam, pro hoc facit gloss. not. in. l. si quidem. C. de exceptio. & in. l. si filium. C. de libera. causa. & in. l. 2. §. quod obtineretur. in versi credit, circa medium. C. de iura. calum. & gloss. no. in cap. cū venerabilis: in ver. fuisse confisus. extrā de except. & text. cum gloss. in capitulo ex tenore, de testi. Ex quibus potest colligi alia cautela, videlicet, quod dicatur quod non sit illata aliqua iniuria per talem inculpatum, & in quantum appareat, vel constare possit eum commississe, iniuriatus sibi remisisse.

Cautela instruens aduocatum quemodo faciet. quādo eius clientulus non respōdit positionibus. C L X X X I X.

1 Positionibus si actor, vel reus respondere nolit pro confessatis habentur.

QUANDO q̄ actor seu reus non vult respondere positionibus, positiones habentur p̄ cōfessatis: vt habetur in. l. j. §. sed q̄a veremur.

a Positionib.
Positionib. nō respondēs quō puniatur, vide Spe. de positi. §. ix. & x. & ibi vi de quid sit respō deat falsū vel obscure. Positionibus qualiter sit respōdēdū, vide Spe. de de instr. edi. §. nunc dicamus, ve. quid si quis Positionibus respōdit facta p̄ p̄. uratorē annoccat. d. Bart. in. l. nō solū. in p̄. ff. de procu. & quid si est cōtumax.

remur alias, quod sic aſtor. C. de iuramen. ca-
lum & in ca ſecundo. de confeſſ. in vj. quod in-
telligi non ipſo iure, ſed per ſententiam, ut no-
tatur in dictis iuribus. & habetur in auten. ut li-
tigantes iurent. in prin. col. ix. & ideo tu aduo-
care ſis cautus antequam committatur cauſa
decidenda conſilio ſapientis, ut facias iudicem
interloqui, alias ſola contumacia non habere-
tur pro probatione, nec poſſet conſulere ſapiens
eſſe probatum, vel facias committi utrunque
articulum. videlicet an debeat haberi pro con-
feſſo, & etiam diffinitiu, nam ſuper articulo
non commiſſo, conſulere non poſſet. ut habe-
tur in l. j. C. de relat. & oporteret cum pronun-
ciare non eſſe probatum, nec liquidum: quia di-
citur conſulere ſecundum ſtatutum cauſe, in
quo cauſa eſt tempore commiſſionis, ut C. de
dilatio. l. cum a nobis. & ideo ſis bene cautus
circa hoc. & ita tenet Baldus in l. prima. in pri-
ma columna. C. de pena iudic. qui male iudic.
& adde circa iſtam cautelam, id quod dixi ſu-
pra in cautela cap. quæ incipit, ille qui non re-
ſpondet.

**Cautela, quod in omnibus caſibus præcluda-
tur uia cedenti agenti contra debitorem
ſuum.** C X C.

- 1 *Creditor licet alteri actionem cedat, cedens tamen
ceſſione non obſtante, in tribus caſibus contra de-
bitorem ſuum agere poterit.*
- 2 *Donauerit ſi quæſierit omnia bona ſua, etiam actio-
nis ſpem donare videtur.*

1 **T** V habes l. iij. C. de noua. in qua dicit, ꝑ
licet creditor cedat actionem uni, puta cre-
ditori ſuo contra ſuum debitorem, tamen ce-
dens non obſtante ceſſione, poterit agere con-
tra debitore ſuum, & exigere, niſi in tribus caſi-
bus, in quibus non poteſt. Primus eſt, quando
ceſſionarius egit contra debitorem vigore ceſ-
ſionis, & litem conteſtatus eſt. Secundus eſt,
quado debitor incipit ſoluere ceſſionario. Ter-
tius eſt, quando denunciatum eſt debitori ne
ſoluat, puta creditor ſuo. Sed ad hoc, ut in om-
nibus caſibus præcludatur uia cedenti, agenti,
contra debitorem ſuum, cautela eſt, quod in
inſtrumento ceſſionis exprimat, ꝑ in ceſſio-
narium ſit ceſſio debitoris, contra quem om-
nia iura cedantur, & quod cedens non ſolum
transferet omnem actionem, quam habet con-
tra debitorem ſuum, ſed etiam cedit, & transfert
omnem ſpem & exercituum actionis, ita quod
apud cedentem nullæ remaneant actionum re-
liquæ. Nam & hoc caſu cedens nullo pacto
agere poterit contra debitore, contra quem eſt
facta ceſſio, quod alias poſſet illis tribus caſib.
de quibus ſupra dixi, qui habetur in d. l. iij. C.
de noua. & iſta eſt vna limitatio notabilis ad d.
l. iij. quæ fuit Tancred. de Cor. in quodam ſuo

opere iudiciali, in vltima parte, in xj. quaſtio.
Item poſſet eſſe alia cautela, videlicet ꝑ fiat de-
legatio, & ſic quod debitor promittat ſoluere
illi, cui iura ceduntur, quia tunc delegans nullo
modo poſſet agere, ut eſt caſus in d. l. iij. in
princip. Sed iſta non ſemper poteſt fieri. prima
vero fit, & ideo melior. ꝑ & adde, quod ille
qui dat, ſeu donat omnia bona ſua, videtur etiam
concedere ſpem actionis, ut not. decimio & aua
q. j. ſtatutum. in gloſ. ſed qualiter, quæ quidem
actionis ſpes donari poteſt, ut l. iij. C. de donat.
& ſic non haberet locum d. l. iij. C. de noua. qd
not. pro declaratione eiufdem l.

**Cautela de caſibus, in quibus res litigioſa
poterit alienari.** C X C I.

- 1 *Res litigioſa regulariter nec vendi, nec alienari
poteſt.*

1 **R** ES litigioſa ꝑ regulariter non poteſt uē
di uel alienari, ut l. ult. & per totum titu-
lum. C. de litig. & in cap. j. de confir. uti. uel
inuti. Sed tu habes cautelam per quam poteris
alienare etiam pendente iudicio, uidelicet quod
iuſſu uel licentia prætoris, hoc eſt iudicis alie-
nantis, quia ualebit talis alienatio, ut eſt caſus
in d. l. diuus. ad finem princip. ibi, ſed res tem-
pore perituræ permittere debet prætor, & c. ff.
de peti. hæredi. & ibi hoc no. Aug. qui dicit per
illum textum limitari omnia iura dicentia rem
litigioſam pendente iudicio alienari non poſſe
quia de iuſſu uel conſenſu prætoris ſemper alie-
natio fieri poterit, & intelligo, quod iudex te-
neatur permittere uel tubere, quando ſubeſt
cauſa, puta, ꝑ res erat tempore peritura, uel
alia ſimilis cauſa, ut ibi probatur. & adde aliam
limitationem, uidelicet quod etiam ſine per-
miſſu iudicis poteſt res litigioſa alienari, quan-
do ſcilicet eſt iudicium uniuersale, & contro-
uerſiam paſſus, idonee ſacisdedit ſecundum
formam dictæ l. diuus. ſecundum Ang. ibi, quod
nota bene ad limitationem tituli, & mate-
riam de litigioſis.

**Cautela quādo actus debet fieri in ſcriptis,
debet prius tota ſcriptura ſcribi, et poſtea
legi, licet male obſeruetur.** C X C II.

- 1 *Actus qui in ſcriptis celebrantur, ante omnia dicta
debent, ſicinde ſcribi, & demum legi, neque po-
ſtea notario aliquid mutare licet.*

NOTA quod ea quæ celebrantur in ſcri-
ptis, ſicut ſunt contractus in ſcriptis, &
ſimilia, debent primo tota ſcribi, & poſtea
legi. ut eſt caſus in lege contractus. C. de fide
inſtrum.

Barthol. Capol.

instrumen. & ibi ex hoc no. Barthol. & dicit ex hoc notandum esse per notarium, qui postquā est rogatus de appellatione quā debet interponi in scriptis, ut habetur in l. fina. cum l. sequenti. ff. de appellat. vel de sententia, quā similiter debet esse in scriptis regulariter, ut l. vltima. C. de senten. ex breuic. recit. non potest aliquid addere vel detrāhere, unde errore notarij dicit se rogatus de appellatione interposira in scriptis, & postea dicunt, distabis ea, & dabis mihi. ¶ Nam ante omnia debet esse dictata & scripta, & postquam est lecta, nihil potest addi, ita dicit Barthol. singulariter in d.l. contractus. in princip. C. de fide instrument. & idem tenet Bald. in l. in minoribus. C. de his quibus ut indignis. & in l. iusiurandum & ad pecunias. §. finali. ff. de iureiuran. & Ang. de Aret. in l. prima. §. libelli. ff. de appellat. & idem not. Ioannes Andreas, & Doctores Canonistae, in capitulo peruenit. secundo extrā de appellatio. facit quā notat Ludouicus de Ro. in l. prima. in decima columna. ff. de arbitr. & vide Ange. de Perusio. in l. quicquid alstringenda. ff. de verborum obligation. & propterea sint cauti notarij, nec addant vel addi patiātur actis vel scripturis suis, quā in scriptis debent fieri, postquam de eis rogati sunt, vel eos legerint. & eodem modo sint cauti litigantes, ut videant scripturas dictatas vel stipulatas, quā debent esse scriptas, & petā copiam incontinenti, ne possit addi vel minui. quod nota. quia vidi sepiissime seruari contrarium, & male.

Cautela quando quis bis vel pluries super eadem re appellet, quam appellationem debeat prosequi. C X C I I I.

- 1 Appellare à sententia vel à grauamine intra decē dies bis super eodem puncto vnusquisque potest.
- 2 Appellauerit dato quod quis bis super eodem puncto, quam appellationem prosequi debeat, primā an secundam.

1 **V**BI quis potest appellare à sententia vel ab aliquo grauamine, iuxta no. in cap. cum cessante. extrā de appella. potest bis super eodem puncto intra decem dies appellare, & mul ti incontinenti appellant viua voce, saluo iure appellandi in scriptis. & aliqui etiam postquā in scriptis appellauerunt, dubitantes forte, quod appellatio non sit bene concepta, iterū in scriptis appellant intra decem dies. & est dubium si valent istae appellationes. de quo vide textū, qui probat quod sic. in l. prima. §. biduum. ff. quando appel. sit versic. quod & in sententijs. & tenet Baldus. in l. secunda. ad finem. C. de epi scopali audientia. ¶ Item est dubium, quam appellationem debeat prosequi, an primā vel secundam, de quo dic, ut habetur per Barro. & omnes Doctores in l. cum procurator. §. si dominus. ff. de noui. oper. nunc. & per Bal. in l. ap

pellatione. C. de app. & in cap. j. §. sancimus, in ij. colum. in tit. quo tempore miles inuesti. pe. de. & in consilio suo clxiij. quod incipit, appellatum est bis super eodem &c. vbi notabiliter loquitur, & per Sal. in l. si quis libellos. C. de appella. & per Anto. de But. in c. dilecta. in vltima colum. extrā de app. & plene per Card. Zaba. & per Docto. in c. dilecta. & per Abbatem in c. sua nobis. eodem tit. Et aduerte, quia dixi, quis potest bis appellare intra decem dies ab eodem grauamine. Nam vltius appellare non potest, secundum Bal. qui ita not. dicit in Leos. §. apostolos. C. de appell. allegat rationem, quia aliās esset nimium superflua & onerosa argu l. ampliore. in fine. C. eodem titulo. & l. fideicommissa. §. si quis decem. ff. de leg. iij. Sed ego do tibi vnam cauelem in hoc, ut quis non possit geminare appellationem suam, videlicet ut appellatus procuret, ut iudex admittat primā appellationem, & ei deferat, & appellanti det apostolos dimissorios. quia tunc quamprimum admittit appellationem, & ei detulit, & apostolos concessit, statim est functus officio suo, & iurisdicatio deuoluitur ad superiorem, ad quem est appellatum. & ideo non potest amplius secundā appellationi deferre. argu. l. qui arbit. cum gl. ff. de arbitris. & l. iudex postquam. de re iudicata. ut eleganter no. Bald. in d. l. Leos. §. apostolos. ver. quero nunquid sicut potest sepius appellare, &c. C. de appellat. quem sequitur Ang. de Aret. in l. j. §. libelli. in fine. ff. de appellat. & idem vult Bal. in d. suo consilio clxiij. & idem esset etiam, quando solum iudex derolisset primā appellationi, per c. cum appellatōibus friuolis. de appel. in vj. & ideo si cautus, si iudex primā appellationem diceret non esse legitimam interpositā, ut facias eā admittere, ut dixi.

Cautela quod quis non possit reuocare inemptitudinem libelli. C X C I I I I.

- 1 Litis contestatione, omnis facultas emendandi, vel corrigendi libellum tollitur.

QUANDO libellus actoris cōtra te productus est ineptus, ita quod ex eo non possit sequi sententia condemnatoria contra te, pp libellum male conceptū, iuxta no. in l. j. ff. de assisio. & glo. sing. in l. de obl. in prin. in verbo, secundum nostrā ciuitatis iura. in fin. & l. decem. in princip. cum ibi notatis. & not. in l. licet. C. de procu. & hoc si bene cognoscis, cautela est, quod tu incontinenti litem contesteris, ¶ quia per litis contestationem tollitur actori facultas emendandi, vel corrigendi libellum, ut l. edita. cum ibi no. C. de edendo. & est glo. singu. de hoc in l. qui familia. la picola. ff. fam. hercis. nec poterit amplius ab illo iudicio desistere. ut in aut qui semel. C. quomodo & quando iudex secundū ibi no. & licet Spe in tit. de libelli conceptione. §. si. ver. cautus etiam sis. dicat quod quidam aduocati hoc faciunt, quia videntur libellum

libellum ineptum, confessi in litem contestantur, ne postea valeant emendari vel mutari, ut dixi. sed quod hoc non placet sibi, per l. si. C. de anna. except. quia poterit res vel causa in processu iudicii declarari. ut i. c. abbate sine. de re iudi. lib. 6. & ca. constitutum. de appel. Tamen teneo, quod dicta cautela sit optima, quando libellus est adeo ineptus, quod per declarationem non potest fieri aptus, puta quia est sine actione, vel cum actione inepta. ut habetur in dic. l. edicta. sed quando libellus esset obfcurus, & non bene declaratus, puta quia non exprimit rem clare iuxta l. si rem. ff. de rei ven. tunc procederet opt. spec. & ideo in casu praedicto, quando libellus est ineptus, solent procuratores rei contestari litem incontinenti, dicendo nego narrata prout narrantur, iuxta non per Bar. in l. si dubietur. §. j. ff. de fideiussu. salvo iure producentis in scriptis. & adde quod dicam in sequenti cautela.

cautela quod properetur ad litem contestationem. CXC V.

1 Litis contestatione actoris conditio potior est.

DIXIT Vbertus de Bobio, quod si advocatus actoris debet esse cautus, ut properet ad litem contestationem, & quia ex hoc sit melior eius conditio. Cum quibus causis in integrum restituitur non est necessaria in minorem. C. de iudi. l. j. ff. de noua. l. aliam. & de visu l. videmus. Advocatus vero rei debet quamprimum potest, relevare litem contestatio. quia per eam clauditur via multis allegationibus. & exceptionibus. & refugijs. C. de iud. l. apertissime. & de procu. l. ita demum. & de iurisd. omnium iud. l. nemo. & ff. de iudi. l. ubi ceptum. & per eam subijciatur reus iudici, & obligatur actori. C. de procu. l. neq. & de excep. l. vlti. ff. de xdi. edic. l. adiles. §. idem ferendum. & extra de re iudica. c. inter monasterium. in princ. circa not. Spec. in titu. de litem contest. §. quoniam autem. vers. pen. quod intelligo quod libellus actoris esset aptus, secus si esset ineptus, quia tunc cautius esset quamprimum contestari, ut dixi in precedenti cautela.

Cautela quomodo notarius debeat certiora filiumfam minorem vel mulierem de privilegijs sibi de iure competentibus.

CXC VI.

- 1 Renunciatio non valet, nisi renunciante sciat id quod renunciet.*
- 2 Certum aliquem nemo reddere potest de eo quod ipse ignorat.*
- 3 Memoria hominis labilis est.*

NO T A R I V S scripsit instrumentum in quo dicitur, quod minor renunciavit beneficio restitutionis in integrum, & filiusfam renunciavit beneficio senatusconsulti Maced. vel mulier renunciavit Velleia. & in eodem instrumento dicitur certiorari per me notarium de iuribus restitutionis in integrum. & senatusconsulti Maced. & Velleia sicut communiter fit, & ad hoc ut valeat huiusmodi renunciatio, est opus quod renunciatus debet scire id quod renunciat, alias non valet renunciatio, ut l. mirum. ff. de inoff. testa. & no. glo. no. in aut. quomodo oportet episcopos. §. agitur. in verbo, iurisperitum. col. j. & no. gl. i. l. si. §. si mulier. ad Velleia. Sed potest adhiberi cautela quod non valeat renunciatio, non obstante dicta asserta certificatione, videlicet quod interrogetur notarius quid est beneficium restitutionis in integrum vel Maced. vel Velle. & si nesciat dicere, non presumitur bene certiorasse, & quia nemo potest aliquem certum reddere, de eo quod ipse ignorat. & ita dicit Albe. de Ro. no. in d. l. fin. §. si mulier. ad Velle. addens quod istam rationem habuit de facto, & fecit interrogari notarium: & quia nesciuit dicere quid continerent dicta beneficia, fuit pronunciatum pro ipso, ut renunciatio non valeret, quod est bene notandum. Sed Rapha. Fulgo. ibi dicit, quod hoc est periculosum, quia cum semel notarius in instrumento confessus fuerit dictam certificationem esse factam, & sic ius fuerit quaesitum parti, videtur quod eius primo dicto sit standum, & non secundo, alias de facili contrahens decipi posset. ad hoc faciunt non in l. eos. in fi. ff. de sal. Præterea posset etiam dici, quod tempore contractus notarius sciebat, & tempore quo interrogatur in iudicio, non quia memoria hominis labilis est, in l. pereg. in pri. ff. de acq. pos. & ideo tutius est, quod dicatur in instrumento, certioravi per iudicem si iudex interuenerit, vel melius & cautius est, ut in instrumento exprimat, quod contineat dicta beneficia. & ita semper observari feci. & vide in cautela sequenti.

Cautela quod certiores minor, mulier, & filiusfam per iudicem, & non per eundem notarium, nec incidamus in ambiguitatem, aut notario credatur vel non de hoc.

CXC VII.

- 1 Notarii assertioni, videlicet se certiorasse minorem vel mulierem, quando credatur.*
- 2 Notario non creditur, nisi de his quæ sunt sibi à partibus intinctæ, non autem de facto suo.*
- 3 Notarius cum sit persona publica, creditur ei de his quæ ad eius officium spectant, sicut regulariter creditur nuncio.*

Dictum

DICTVM est in precedenti cautela, quādo notarius in integ. attestatur se certiorasse minorem vel mulierem. † sed dubium est maximum, nunquid credatur eius assertioni. & Fede. de Senis in consi. suo. c. x. quod incipit, quæritur an domina Margarita & c. tenet quod non: quia attestatur de suo facto proprio, per l. omnibus. C. de testi. & per l. nullus. ff. eo. ti. cum simi. & eum sequitur Ant. de Butr. in c. quoniam cōtra falsam. in pen. col. pen. charta. extrā de probat. & in c. cum causam. in vij. col. versic. dubium est de notario. ibi, per quem dicit, q̄ notarius qui gustavit & c. extrā de testi. & idem vult in esse & in c. j. extrā de fide inst.

† ubi dicitur, q̄ non creditur notario nisi de his quæ sunt sibi iniuncta à partibus non de facto suo. & idem tenet Abba. Sicu. in d. c. cū causam. & Ludo. de Roma. in l. sciendum. de ver. b. obli. Sed contrarium ibi tenet Ang. in rep. Sed Fede. de Senis non facit mentionem. & allegat istam rationem, quia sufficit, quod ista solennitas certiorationis potuerit intervenire tempore instrumenti. per Bart. in d. l. sciendum. & in l. j. C. de fide instrum. & iure hast. fiska. lib. x. & idem tenet Ioann. de Imol. per istam rationem in repetitione ca. cum contingat. in vlt. col. extrā de iureiuran. & idem tenet Albe. de Rol. in l. fin. §. similes. ff. ad Velleia. & pro hoc facit q̄d no. Bald. in l. fina. §. cum igitur. in v. col. versic. item requiritur subscriptio. ibi, nunquid ergo de tali commissione. C. de iure delibe. & quod no. Bartol. in l. hac sententia. ff. de testa tuto. & in l. iubemus. §. sane. C. de sacrosanct. eccle. & istud communiter tenetur. Pro quo adduci potest, † quod notarius ē persona publica, & creditur ei de his quæ spectant ad eius officium, si cur regulariter creditur nuncio. sicut habetur in l. magis puto. §. ne autem. ff. de rebus eorū. & in l. neminem. C. de requir. reis. & in c. cū parati. de appel. Nec obstat ratio Feder. de Senis, quia verum est quod de facto proprio quis nō debet esse testis, quia intelligitur ad commodum suum. ita loquitur d. l. omnibus cum similibus. secus si ad commodum alterius, ut hic. Sed ut tollantur istæ dubitationes, cautius est, ut dixi in precedenti cautela, quod faciat certiorari per iudicem, si est, vel per alium peritum de consensu partium: quia tunc sine dubio creditur verbis notarij.

Cautela, quod semper appellatur à sententia, dato quod sit nulla. CXC VIII.

- 1 Nullitas sola proposita si evidens non sit, sententia executionem non impedit.
- 2 Possideant si duo, & neuter possideat ab alio nisi clam, vel precario, quid iuris.
- 3 Hæres instituitur, & de restituendo hereditatem alteri gravatus, si sponte aduerit, & postea fideicommissarius ante restitutionem moriatur,

vel recuset hereditatem sibi restituere, quid iuris.
4 Promissio, seu pactum de hereditate viventi regulariter non valet, quoniam totum captanda mortui inducit.

LICET soleat dici, quod ubi sententia est nulla, non sit necessaria appellatio, ut not. glo. in verbo, error. in capit. per tuas. extrā de senten. excom. Tamen consilium & utile, quod appellatur, ut dicit glo. notabilis in capit. tuas. quam sequitur Rapha. & Ang. de Ater. in d. l. j. in pri. & assignat rationem, † quia si sola nullitas proponitur, & non sit evidens, non impedit executionem sententia, ut l. iij. §. condemnatum. ff. de re iudi & ibi Barro. & Docto. secus si appelletur, quia tunc semper impeditur executio, per titulum ff. nil innoce. appeller. pendē. nisi appellatio esset evidenter iniqua, ut not. per glossā & Docto. in d. ieu. nil inno. appellatio pendē. in l. j. & habetur in l. sciendum. ff. de appel. re. Et qualis debeat esse forma dicendi nullam, & appellandi, vide per gl. & Docto. in l. j. C. quando prouo. non est neces. & per Barro. & Docto. in l. expressum. de appellat. † Si duo possidere dicuntur, & neuter possidet ab alio vi, clam, vel precario, iuxta no. in l. no. in l. j. C. uti poss. qui debet tunc iudex facere? domi. Azo. dicit iudicem abstinere debere, sed de. Rogle. glossator dum Placentia cathedram regere, & adinuicem contenderent se possidere, quia intendebant interdictum uti possid. & in omnib. & per omnia æqualiter probabant, & per tot testes, vnus sicut alius dedit consilium clientulo suo, quia i causa sua erat aduocatus, & dixerūt, Quis vestrum est potentior? respondit clientulus, Ego sum in decuplo. tunc consuluit ei Rogle. hoc modo, Vocare amicos vestros, & ca. tis cras ad locum illum, de quo est contentio de possessione, & sitis ibi aduersario vidēte, quod fecerunt. aduersarius autem hoc vidēs timuit ire, quia suspicabatur forte se posse repelli. iuxta l. si id quod §. vlti. ff. de acquir. poss. & tunc iuit ad iudicē, & proposuit incontinenti interdictum vnde vi, & dicebat se illa possessione spoliatum. Rogle. respondit, Ego te non spoliaui, sed mea sum possessione vsus. & sic clientulus eius fuit absolutus & ab interdicto uti possi. & vnde ui. Ita dicit no. Ros. Beneu. in libellis suis iuris ciuilibus, in libello possessor alius rei immobilis, ut turbetur & c. & vide etiam supra in c. xvj. cautela, quæ incipit, nota diligenter tu aduocate. ubi est similis cautela, quam no. & sepe de facto contingit. † Si hæres instituitur, & de restituendo hereditatem alteri gravatus adiuit sponte, & postea fideicommissarius ante restitutionem moritur, vel recusat hereditatem sibi restituere, hæres remanet institutus, cum assignatis oneribus hereditarij, ut l. ita tamen. §. qui ex Trebell. cum l. sequen. & l. j. in princip. ff. ad Trebellia. secus si adiuit coactus. l. postulante. in princip. eodem titu. Et ideo cautela est, quando hæres dubitat ne hereditas sit damnosissima, ut non adeat sponte, sed perueniat compelli.

li ad aduendum, quia tunc si non poterit restituere hereditatem si iudicio similari, ipse si leu commissarius remanebit obligatus cum effecta creditoribus seu alijs oneribus hereditarijs, & bona dantur creditoribus, & alijs habere debentibus, ut est casus not. in d. l. postulant. in prin. & ibi per Doct. & per Paulum de Ca. in d. l. in prin. eod. tit. & adde prædictis l. per cum ibi no. ff. ad Treb. † Promissio seu pactum de hereditate viuentis regulariter non valet, quia inducit votum captandæ mortis, vt l. fin. C. de pact. & ibi per Doct. Sed potest adhiberi cautela, quod per indirectum valebit, videlicet quod per mittat tibi, vt tibi liceat habere tale rem Terij, & sic omnia bona sua si ad me deuenirent aliquo modo, puta iure successionis vel aliter, tibi tenebor restituere seu tradere, ita qd tibi habere ea liceat, vel tenebor ad interelle, vt est casus qui hoc optime probat in l. stipulatio ista §. quæritur & ibi hoc no. Rapha. in fi. ff. de verb. oblig. & si tu diceres etiam hoc modo posset fieri venditio, & quilibet alius contrahens et de bonis viuentis, speculiter ea numerando, facit ad hoc glo. & quod ibi not. in l. j. C. de cuius. vnde inter hoc non videtur esse differentia, quia utroque calu quod gestum est tenet. verum tamen dicis, quod istud remedium stipulationis magis prædet, quia promittens virtute stipulationis habere licet, non tenetur, nisi tunc res illius viuantis factæ fuerint promittentis, & sic de præsentia non tenentur, vt d. §. quæritur secus ubi per alium contractum promitteret, quia statim obligaretur, etiam si nunquam haberet rem alien. vt l. rem alie. ff. de contrah. emp. & sic non esset bene cautus, qui super re viuentis aliter contrahere quam per istam stipulationem habere licere, tamen si apparet habere licere, esset facta in fraudem. d. l. vltima, cum materia sua. C. de pact. non valeret vt l. non dubium. C. de leg. & ita tenet etiam Rapha. in d. §. quæritur. in fi. quod bene no.

Cautela notabilis ad hoc, quod compromittentes non possint habere recursum ad arbitrium boni viri. C X C I X.

- 1 Arbitri arbitramento vel laudo, quod non possit peti reuocatio ad boni viri arbitrium, est scire impossibile.
- 2 Dolo futuro renunciari non potest.
- 3 Minor læsus restitutionem in integrum petere potest.
- 4 Quia in casu principali suis iudex, in appellationis causa esse non potest.

DIFFICILE † est dare modum, per quem possit fieri compromissum in arbitrium & arbitratorem, ita quod ab eius laudo, seu arbitramento non possit peti reductio ad ar

bitrium boni viri, vt no. Doct. in l. si dicitur §. arbitrorum. ff. pro socio. & in l. cum ante. C. de arbit. & per Dyn. in regula scientie de regul. iur. in vj. & per Canonistas. c. quinquagallis. extra de iureiur. intantum. per Bal. in d. l. cum ante. & in l. si vnus §. illud. ff. de pact. dicit, quod per quamcunque verborum cautela fieri non potest, vt tollatur reductio ad arbitrium boni viri, per istam rationem, † quia dolo futuro renunciari non potest, ne quis inuitetur ad delinquendum, vt habetur in d. §. illud. sed si tollere tur reductio, & arbiter & arbitrator læderet in maxima parte, præsumeretur fuisse in dolo, vt no. Barto. in d. §. arbitrorum. & in d. l. si quis cum aliter. circa prin. ff. de verborum obliga. & in l. alio in sexta col. de alimen. & ciba. leg. & per l. omnes. §. Lucius. ff. de his quæ in fraud. cred. Sed tu potes adhibere vnā cautela, per quam cessabit ista ratio, & per consequens valebit renunciatio, videlicet quod fiat compromissum in quo dicatur, quando partes promittant stare sententiæ, siue laudo, & promittant non contrahere de iure, vel de facto, & renuncient reductioni ad arbitrium boni viri, & si esset læsio in magna quantitate, & etiam in toto, volunt, quod arbiter & arbitrator teneantur ferre sententiam, siue laudum, secundum consiliū sapientis, ex quo cogitur de consensu partium sequi illud consiliū, non poterit dici, quod ipse arbiter fuerit in dolo vero presumptio, imo nec in aliqua culpa, vt probatur in l. si conuenerit. & ibi hoc no. Bart. ff. de re iudi. facit l. j. §. & post operis. ff. de nou. oper. nunt. & ideo cum hic dolus imputari non possit arbitratori, & renunciatio fit facta generalis, vt supra valebit renunciatio, & ita in effectu tenet Rapha. in l. j. circa fi. prin. cip. ff. de appella. & puto consiliū esse verissimum. † & prædicta cautela procedit, nisi minor esset læsus, tunc posset petere restitutionem in integrum l. nam & postea §. si minor. ff. de iureiur. vel nisi dolus partis interuenisset, secundum Rapha. in dicta l. prima. ff. de appellat. Sed aduerte, quia illud de restitutione posset tolli, si iuratum esset de non contrahendo etiam ratione minoris ætatis, & alia quacunque ratione, vt in aut. sacramenta puberum. C. si aduersus vendi & habetur in l. secunda. C. de rescinden. vendit. & in l. si quis cum aliter. ff. de verborum obligat. Item videtur, quod dicta cautela non sit sufficiens, quia ratio quare non valet renunciatio reductionis ad arbitrium boni viri, est, ne quis inuitetur ad delinquendum, vt supra dixi. Sed per prædictam cautela licet non inuitetur arbiter & arbitrator ad delinquendum, tamen mutatur consultor, qui sciet non posse peti reductionem ad arbitrium boni viri, ideo vt omnis tollatur dubitatio, facias quod consultor nesciat de ista renunciatio, quo casu teneo, quod cautela sit sufficiens, alijs per prædicta. Posset etiam adhiberi alia cautela, vt cum effectu renunciatio reductionis ad arbitrium boni viri valeat, videlicet quod partes sibi mutem ex nunc prout ex tunc, & ex tunc

a Adde tres-
alias cautela.

Reductione pe-
ratur, cautela
est, quod duo
extranei prom-
ittant pœnam
inuitē, q̄ partes
nō petant redu-
ctionem, vide
Dy. in consilio.
Prothomeus &c.
Lanfrā. in tra-
ctatu de arbit.
7. part. 14. que-
uerfi. ex omni-
bus pœmissis.
Flo. in §. arb-
trorum. & ibi
Alex 6. colu. &
Oldr. cōf. clvj.
10. And. in ad-
di. Spe. de arb.
§. si. vers. itē si
cōpromissum.
& Bal. in c. quin-
taualis. Adde
dictum Barthol.
in l. quod de bo-
nis. §. fina. ff. ad
l. Falcidiam.

Alia cautela.
Clausula in cō-
promisso. ut bo-
nū vitum, ope-
ratur, ut latus
reductionē pe-
tere non possit.
Bar. in l. 3. §. ta-
metfi. in ff. de
arbi. Alia caut.
Clausula in cō-
promisso. Læde-
re in parua, vel
magna quanti-
tate tollit redu-
ctionem ad ar-
bitrium boni
viri. Bald. in c.
cum autem. in
3. col. in vers.
quæro ergo si
in cōpromisso
C. de arbit. Lu.
in rub. de arbit.
23. col. Host. in
c. humilis. Aut.
de Bu. in. cap.
quintaualis. de
arbitris. dicit
contrarium.

tunc prout ex nunc cedant omnia iura quæ ha-
bent, vel habitura sunt quoquomodo, causa, &
occasione reductionis ad arbitrium boni viri, in
quo casu feratur sententia, siue laudum per arbi-
tros & arbitratore, quæ cessio regulariter fieri
potest, & valeat, vt. l. j. cum ibi no. C. de actio. &
obliga. & no. in l. per diuersas. C. manda. & fa-
cias, quod in instrumento dicatur, quas quidem
cessionis fecerunt dictæ partes ex sua mera, pu-
ra, & simplici, spontanea voluntate, & ex certa scien-
tia, quia eis sic placuit, vt docet Bartholus in d. l.
per diuersas. in princip. 3. colum. C. man. Ter-
tia cautela circa prædictam renunciationem re-
ductionis ad arbitrium boni viri potest esse hoc
modo, quod partes renuncient dictæ renuncia-
tionis, & sibi inuicem promittant, quod in casu,
quo per alteram partem petatur reductio ad ar-
bitrium boni viri, & reducatur, quod per inui-
cem reductionis condemnentur in plus vel in mi-
nus, quam iudicatum fuerit per arbitrum & ar-
bitratorem ex nunc prout ex tunc, & ex tunc
prout ex nunc, totum illud plus vel minus do-
nat libere, sponte, ex certa scientia alteri parti,
contra quam iudex fecit reductionem. ar. l. qui-
dam decedens. in fin. princip. vbi videtur esse ca-
sus. ff. de administratio. tuto. Sed Barto. & Dyn.
ibi videntur restringere illum tex. ad culpam &
dolum præteritum, non autem in dolo futuro,
de quo vide plene per Bart. in l. Aurelio. §. Ga-
ius. vbi idem tenet. ff. de libe. lega. Quarta cau-
tela potest etiam in hoc adhiberi, vt scilicet di-
datur in instrumento compromissi, renunciaue-
runt reductioni &c. & in casu quo petatur redu-
ctio, & esset necessaria ex nunc prout ex tunc, &
ex tunc prout ex nunc, communi consensu, ipse
partes elegerunt in bonum virum ipsos eosdem
arbitros, & compromissores eidem reductioni
stare promiserunt. In contrarium tamen vide-
tur, quod ille qui fuit iudex in causa principa-
li, non potest esse in causa appellationis, vt not.
per gloss. in verbo, prouocatum. in dista. l. eos.
in princip. C. de appellatio. & ibi per Doct. &
gloss. in c. querelam. in princip. extrâ de electio.
tamen hoc non obstante teneo, quod dicta cau-
tela procedat non obstante gloss. præcedenti,
quia non habet locum quando utraque pars li-
tigans cōsentiret, q̄ iudex qui fuit in causa prin-
cip. fit in appellatione, quia tunc valeret dictus
consensus, vt est casus qui hoc optime probat
in c. accepta. extrâ de appellatio. & ibi per Do-
cto. & vide quod not. per gloss. fin. in l. filius. ff.
de offic. testamen. & ibi etiam per Doctores.
Ego in margine addo tres alias cautelas. a.

**Cautela quando plures sunt de
legati in causa, quid faciendū
est, si times quod maior pars
eorum sentit contra te in cau-
sa.**

C. C.

1 Clausula, unus sine altero procedat, quid importet.

Barthol. Capol.

SI duobus, vel pluribus causa tua delegata
fuerit, sicut fieri potest, & consuevit, vt in c.
pe in princip. extrâ de offi. deleg. & c. si duo ex
tribus, & c. cum plures. eodem titu. in. 6. cum si-
milibus, & tu intelligas, quod unus, vel duo ip-
sorum sunt, vel sentiant contra te, & alter pro
te, cautela est, vt procedas, vt illi qui contra te
sentiant, vel tibi non fauent, delegent vices suas
alteri conuictis, qui sentit pro te, vel tibi fauet,
quia hoc facere poterunt, si causa fuerit eis cō-
missa simpliciter sine clausula, §. vt unus sine al-
tero possit procedere, vt est text. cum gloss. no.
& ibi Docto. in c. quamuis. extrâ de offi. deleg.
& poterunt etiam omnes qui sentiant contra
te, causam alteri subdelegare, in quo sperare pos-
sis victoriam, vt est casus in cap. prudentiam in
princip. de officio delegat. & habetur in l. à iu-
dice. C. de iudi. nec poterit ille subdelegatus à
collegis vel ab alio forte ferre sententiam pro
te, secundum opinionem suam, & contra te secū-
dum opin. suorum collegarum, vel aliorum sub-
delegantium, sed debeat secundum suam opin.
tantum pro te iudicare. argum. ca. si quis iusto
impedimento. §. porro. de electio. in 6. quod no.
vt scias tibi pro videre quando iudices sunt di-
scordes, & omnes sentiant contra te.

**Cautela pro hæredibus ingredi-
entis religionem qui fuit do-
lo ad religionem attractus bo-
na dicta ingredientis hæredi-
bus debentur, & non mona-
stero.**

C. C. 1.

- 1 Religionem si ingreditur iuuenis circumuentus ab
abbatibus, & alijs latronibus vel gister, an iudice
re aliquod remedium proximioribus ab intestato
hæredibus, ne monasteria bona iudic. possint.
- 2 Circumuentus quando aliquis ducatur, remissio.

SAEPE abbates & religiosi circumueniunt
iuuenes præfertim diuites, vt inrent mona-
sterium, nō sanctum animarum, sed in auaritiā,
& turpe lucrum inhiantes, si iurant tales circum-
uenti religionem persequere coguntur, vt est tex.
xx. q. 3. constituit. §. Sed nunquid sit aliquid re-
medium quod dari possit proximioribus ab in-
testato hæredibus, videtur quod non, quia si va-
let ingressus, ergo bona debent monasterio re-
manere autem ingressi. C. de sacrosanct. eccle.
Tu dicas contrarium, & cauti sint hæredes, vt
petant bona dicti ingressi sibi reddi, quod fieri
debet in odium circumuentum, vt est casus sin-
gularis, quem tene mēti in d. c. constituit. in. fi.
& habetur in c. præterea. & ibi hoc etiam dixi
extrâ de officio delegat. & quod dixi de iuueni-
bus circumuentis, idem intelligas de quibus un-
que humilibus, vt probatur in d. c. constituit.
ibi, quoslibet homines circumueniendo, &c.

† Et

Et quan lo dicatur quis circumuentus, collige ex l. prima in princip. ff. si quis o. nill. causa testamenti. & l. j. C. si ex fal alleg. & l. j. §. dolum. ff. de dolo. c. penul. extra quod metus cau. & c. cum olim. extra de re iudic. & per Docto. in dictis iuribus, & maxime in d. c. cum olim.

Cautela pro creditore, quod possit pignus debitoris uendere non obft. conuentione de non uendendo. CCII.

- 1 *Tempus uendendi pignoris lege, vel statuto breuiari potest.*

CREDITOR qui habet pignus debitoris, si conuenit de eo non uendendo, potest facta prius reina denunciatione uendere. ut habetur per tex. & glo. in l. si conuenierit. ff. de pigno. a. d. o. & post dictas tres denunciations debet expectare per biennium. per l. ultimam. C. de iure do. impe. ut not. glo. in d. l. si conuenierit quam tenet ibi Bar. & Doc. ¶ nisi de consuetudine, uel statuto tempus esset abbreviatum, quod si sumus in ciuitatibus uel locis, in quibus statuitur ius commune, consilium est, ut facias exadimare debitorem, & post condemnationem ad iudicari tibi pignus, & intra duos menses facias ipsum uendere, ut l. debitor res. ff. de re iud. & sic abbreviabis tempus secū dum Rapha. Fulg. in d. l. si conuenierit. uel ut tollantur omnia dubitatio post quatuor menses, ut l. si. C. de usuris rei iudic. Bartho. C. pol.

Cautela pro intentare interdictionem uti possideris. CCIII.

- 1 *Interdicti uti possideris in causa positiones, & articuli, & probationes de dominio admittuntur.*
2 *Interdicti uti possideris an ille obtineat, qui de antiquiori possessione probat.*

IN CAUSA ¶ interdicti uti possideris, admittuntur positiones & articuli & probationes de dominio, ut tenet Iaco. de Aretio, Cy. & Docto. in l. j. C. uti possideris & est tex. cum gl. in c. licet causam de probatio. Ratio est, quia si probamus æqualiter de possessione, tunc apparebit iustior possessio illius qui est dominus, & sic habebit uincere. Tu ergo aduocate, contra quem sunt articuli, seu capitula, seu positiones si suspicaris aduersarium probare de proprietate, sis caueus, ut facias exceptiones & articulos, quod ipse possidet clam a te, respectu possessionis tuæ. Si enim diceret quod possedit clam, simpliciter nil probabis: quia sicut simplex cōditio in dubio intelligitur respectu prioris. l. si rem aliquam. in fine ff. de acquir. possessio. sic in dubio ille qui possedit clam, in-

telligitur suspectus proprietatis, nisi dicatur expresse, quod possidet clam respectu possessionis, alias perderes: & quod sic debemus dicere, probatur in dicta l. si rem aliquam. in fine. Ita singulariter dicit Bartol. in l. si de eo §. l. i. ff. de acquir. possessio. quem sequuntur ibi Docto. & Angel. de Aret. in iur. de acq. §. quadrupli in penul. colum. quod tene menti in practica, quando agitur uti posside. & aduersarius tuus habet possessionem antiquiorem iuniorē & probat titulum: & tu habes solum possessionem antiquiorem, ut articulis, quod ipse possidet clam, respectu tuæ possessionis, & sic obtinebis: licet aduersarius probet de dominio a vel titulo: & ita intelligitur quod not. Bartol. in l. j. C. uti possid. ¶ ubi uidetur uelle, quod ille obtinebit interdicto uti possid. qui probat de antiquiori possessione, licet alter probet de dominio uel titulo sed si non articulaueris aduersarium tuum possidere clam, uel etiam si simpliciter articulaueris quod possidet clam nec adiceres respectu tuæ possessionis, tunc succumberes, & obmeret aduersarius tuus, licet probes de possessione antiquiori, quia possessio aduersarii dicitur proprie suum titulum melius iustificare: & isto modo intelligas Bartol. in dicta l. si duo. in fin. princip. ff. uti possidet. & Salycet. in l. unica. vers. ul. tunc reuertar ad gloss. & quarto sexto. C. eodem titul. qui uolunt, quod ille qui probat de dominio & possessione posteriori, debet obtinere, licet alter probet de possessione antiquiori tantum. Et quomodo debeat articulari quod aduersarius possidet clam, uel uti, uel precari, uide per Bart. & Doc. in d. l. unica. C. uti possid.

Cautela quibus inducatur hæres ad adeundam hæreditatem. CCIII.

- 1 *Hæres ubique aliquid facit quod non potest fieri nisi hæres fuerit, hæreditatem adire uidetur.*

QUIDAM erat debitor meus in mille, moritur, & nullus uult esse eius hæres, quare cōsiliū dabitur mihi creditori? certe cōsiliū est, quod ego mittam ad hæredem, qui ex testamento uel ab intestato deberet succedere, aliquem, qui dicat, accipe istos denarios, pura xx. ducatos; ego sum debitor defuncti. & si accipiat, statim erit obligatus ad debita hæreditaria soluenda: ut probatur in l. cum debitum. C. de iure delib. ¶ quia ubique hæres facit aliquid, quod non potest fieri nisi hæres, uidetur adire hæreditatem. ut l. pro herede. §. Papin. in fin. de acquir. hæredit. & quia in dubio accipiendo uidetur recipere pro se, & non pro alio: ut l. Iulianus. §. si seruum. eodem tit. & l. & magis ff. de solu. & nota. gloss. in dicta l. pro herede. §. j. & istud cōsiliū dedit Rayne. de For. in dicta l.

H H cum

a Dominio.

Interdicti uti possideris, obtinet reus in possessione antiquior, licet actor probet & dominio, si reus alleget clam possidere aliis non. Alex. in l. si de eo. §. si de acqu. possid. ubi etiam dicit, quod in hoc interdicto non potest dominium actori quaeritur post possessionem reo adeptam.

cum debitum. C. de iure delib. Sed aduerte, quia hoc debet fieri post triginta dies, quod dantur ad inchoandum inuentarium: ut l. j. §. si autem duobus. eod. tit. ad hoc, ut non possit postea inuentarium conficere: & facias fieri dictam solutionem coram testibus, ut probari possit. Ego tamen dubito, quod ista cautela non prodesset, si constaret me submisisse illum, qui sic solueret, & sic in iuxisset ipsum ad adeundum hereditatem. arg. l. si seruus plurium. §. si quis ante. ibi, sed si subiecit delationem. cum not. p. Doc. de lega. j. & in l. mancipia. uer. sane mancipium torqueri. C. de ser. fugit. & adde quod dicam in seq. Potest alio modo inducere ad adeundum, si facias unum creditorem in minima quantitate interrogare heredem, si est heres: quia si respondit quod sic talis confessio proderit etiam tibi, & cuilibet alii creditori absenti. l. pro here. de. in prim. ff. de acq. hær. quod procedit quando filius non abstinerat se plus ab hereditate paterna, uel alius heres non repudiauera: ut est gl. in l. j. ff. de interr. actio. secus si primo abstinisset uel repudiasset, quia tunc talis rñso & confessio non praiudicaret, nisi quo ad interrogationem: ut est tex. in d. l. si. qui ita debet intelligi secundum gl. fin. ibi, quam sequuntur Doct.

Cautela instruens quæ uerba debeant contineri in citatorio ad hoc, quod citans non uideatur citati personam approbare, & eandem uide supra. CCV.

- 1 Citatus quispiam si fuerit tanquam reus probatur, & habilis sit, quam primum per se uel per alium ad iudicium ueniat.
- 2 Questionum decisio multarum inferri potest.

SI FACIS aliquem citare, ut ueniat ad contradicendum, si contradicere uult, ne mittaris in possessionem talis fundi uel hereditatis, uel ut tibi restituatur tale depositum, uel ut ueniat ad presentandum aut aliquid faciendum, non potest regulariter postea ipsum repellere & apponere aliquid contra eius personam: quia cum citas eum tanquam reum, statim uideris ipsum approbare, & facis ipsum habilem quam primum ueniat ad iudicium per se, uel per alium, ut singulariter not. Inno. in c. cum inter. de exceptione. quem sequitur ibi Ant. de But. & Cano. & idem tenet Anton. de But. in c. exhibita. in antepenul. col. de iudic. & Barthol. in l. cum mulier. & ibi Bal. & Doct. ff. soluto matrimonio. & Bal. in l. si. in ij. colum. ad fin. & in v. quæsti. C. de edic. diui Adri. col. in l. si suspecta. in prim. ff. de inofficio. testa. & habetur in l. j. §. cum dicitur. & §. hæc stipulatio ff. si cui plures per legem Falcid. faciunt not. per Bal. in l. testamento. in fine. C. de testa. & Angel. in dicto §. hæc stipulatio. in vij. col. in fin. & domin. Benedic. de

Plumb. in l. ordinata. §. sed & si quis. ff. de libera. cau. secus si citaueris reum ut compareat, si haberet ius comparendi, uel si sua putauerit interessere: quia tunc non uideris eius personam approbasse: ut singulariter not. Bald. in dicta l. fin. C. de edic. diui Adri. col. & in dicta l. si suspecta. & Ludouicus Rom. in l. de pupillo in princip. de noui oper. nunciatio. & ideo tu sis semper cautus, quando in similibus facis aliquem citare, ut non facias citare simpliciter, uel ut compareat ad contradicendum uel aliquid faciendum: quia tunc non posses ipsum postea repellere, ex quo uideris ipsum approbasse reum habilem, sed debes ipsum citari facere sub conditione, si sua putauerit interessere, uel si quod ius habet contradicendi uel opponendi aut faciendi, quod tamen non creditur: & propterea sepe instruxi procuratores Paduæ in materia statuti Paduæ de presentatione, quod uult ut propinqui & collaterales possint presentare super uenditionibus & dationibus in solutum ad certum tempus, quo elapso facta sibi denuntiatione non possunt amplius presentare. Nam quando emptor denunciare faciet propinquo seu collaterali, non debet dicere ut compareat ad presentandum pecuniam si uult possessionem, uel etiam simpliciter, ut compareat ad presentandum, ut faciunt procuratores minus prudentes: quia tunc non posses ei opponere quod non possit presentare, ex quo uideris eius personam approbasse, sed debes dicere ut compareat si sua putauerit interessere, uel si quod ius habet ad presentandum. ¶ Et ex prædictis potest inferri decisio multarum questionum, & maxime si statutum dicit, sicut est Paduæ, quod propinqui & collaterales possint presentare super uenditionibus, uel dationibus in solutum usque ad certum tempus, & elapso tempore emptor denunciare alicui propinquo uel collaterali, quod si uult presentare super uenditione, debeat comparere: & iste propinquus compareat, & presentet precium, emptor uideris quod est facta presentatio, opponit quod non potuit presentare: quia lapsa sunt tempora comparendi. certe ipse emptor super hoc non debet audiri: quia ex quo citauit eum simpliciter & non conditionaliter, reputauit eum habilem ad presentandum. Item si est statutum sicut est Terusii, quod propinqui ita demum admittantur ad presentandum, si sint ciues, & subdit quod intelligantur esse ciues, si sustinuerint onera & functiones, & emptor citauit quandam ciuem Terusinum hic Paduæ commorantem: nunc autem isto comparente opponit emptor quod comparens non est habilis ex forma statuti. Dicendum uidetur per prædicta, quod istam exceptionem inhabitabilitatis emptor non potest sibi opponere, quia paria sunt sibi exceptionem non competere, & competere non posse per ipsum opponi, qui per suam citationem habilitauit comparentem: ut est gloss. nota in l. habeat. in fin. ff. de ma. testa. & in istis duabus proximis questionibus ita determinat

determinat solēnis doct. D. Fran. de Capitib. li. 1. in l. si circa mediū sui commentari. C. de edicti. diui. Adri. tol. qui dicit se ita de facto sepius alle-
gasse, quæ omnia perpetuo tene menti.

Cautela quibus uerbis utetur superior, quando uult quod inferior, non possit eligere, & quod electio sit nulla. CCVI.

1 Petrus de Luna, qui in partibus ultramontani. Papa appellabatur, quibus uerbis inhabilitabat cardinales, ne electionem facere possent.

QUANDO superior uult prohibere inferiori ne eligat, & uult quod electio sit nulla in casu quo uelit eligere: cautela est quod dicat, ut statim quod incipiunt eligere, sint excommunicati, vel inhabiles, & tunc non poterunt eam perficere. sed si inhabilitat eos si elegerint, tunc electio ualebit, sed postea efficiuntur inhabiles ad aliam electionem, ut probatur in l. interdum. verbo, incipiunt. ff. quibus modis usufructus amittitur. quæ est singularis ad hoc secundum Pau. de Caltr. in l. filiusfam. §. diui. 2. in pen. col. ff. de leg. j. qui dicit, quod ita semel uidetur fieri per Petrum de Luna, qui appellabatur Papa in partibus ultramontanis, cardinalibus suis existentibus in Liurno pro congregando concilio: nam inhabilitabat eos cum inciperent eligere: & idem tu dicas in similibus.

Cautela quando pater fecit plura legata in testamento, quid faciat filius ad hoc quod illa reuocet. CCVII.

1 Legata testamento facta quomodo tacite adimi possint.

SI PATER tuus fecit testamentum in quo reliquit multa legata diuersis personis: & forte nolit quod tu scias dicta legata esse relicta ad hoc ut dicta legata non debeantur, & tacite uideantur reuocata: cautela est, ut tu filius interroges patrem coram quinque aut septem testibus, si potes, an fecerit aliqua legata in testamento suo. Nā fortasse pater dicit quod non causa tibi complacendi, vel ut nescias uoluntatem suam: & per istam responsionem simpliciter factam ipse pater uidetur adimere dicta legata ita, ut postea hæres non possit ad ea conueniri: & si conueniatis, opponas exceptionem, quod pater tacite ea ademit per dicta uerba ut erobatur per glo. nota. in l. uerba testamenti. C. de testamentis in glo. prima. ibi, obstat tamē excep. quod tamē ego intelligo esse uerum in dubio, sed si posset constare ex aliquibus con-

curis patre noluisse per prædicta uerba legata adimere: puta quia pater postea dixit, quod illa responsionem filio fecerat ut ei complaceret, uel ut nesciret contenta in testamento suo, tunc secus esset, & quod dixi in patre, idē in quolibet alio testatore, qui fuisset interrogatus ab herede suo eadē ratione: & adde prædictis quod not. Pau. de Caltr. in consilio 363.

Cautela pro illo qui cupit emere aliquam rem, & eius dominus non uult eam uendere, quomodo possit illam habere. CCVIII.

1 Rem sibi commodatam amittens, ad estimationem tantum teneri debet.

SI quis uellet emere rem ab uno domino, qui nollet eam uendere, potest procurare ut illa res sibi accomodetur, uel ad ipsum perueniat ex aliqua iusta causa, & postea fingat, eam perdidisse etiam ex culpa sua, dummodo sine dolo fuerit. nam tunc tenebitur domino rei uel illi, qui sibi rem tradidit ad estimationem dictæ rei. Ad aliud enim teneri non potest: postea fingat se eam reperisse in aliquo loco, uel apud aliquem quo casu erit sua, nec poterit amplius conueniri rei uendicatione a domino uel ab alio. soluēdo estimationem dictæ rei, uidetur ipsam emississe. & hoc dico, quando culpa diceretur res amissa: secus si dolo, ut est casus notab. in l. si culpa. ff. de rei uendica. quo tex. & cautela non ueris ad malum, sed quando subesset aliqua iusta causa: puta quia tibi promississet uendere, & postea negaret, uel ex alia simili. Est & alia cautela, qua quis potest emere rem a nolente uendere, de qua uide supra in 24. cautela.

Cautela quomodo negligente executore testamentario, etiam post annum testamenti executio ad episcopum non spectat. CCIX.

- 1 Executor ad pias causas, si intra annum legata non exequatur, potestas exequendi regulariter ad episcopum deuoluitur.
- 2 Testatoris prouisio, si hæres fuerit, legis prouisionem facit.
- 3 Episcopi relicta in testamento, ad pias causas adimplere debent, etiam si per testatorem hoc interdictum fuerit.
- 4 In accrescendi in hereditate simpliciter prohiberi non potest, sed per substituti dationem.
- 5 Executor si sibi ipsi substitutus fuerit, scilicet quod executor esse desierit, quid iurit.

HH 2 QVIA

1 Testa. suo.
Testamentū de
bet mutari cū
eadē solennitate
qua fuit con-
ditum. l. hæres
palā. §. j. &
ibi Doc. & Bar.
in prin. de test.
Bar. in l. cū pro-
ponebatur. ver.
quero per quot
testes. ff. de leg.
2. & per Bal. in
l. si. in pe. col. in
verf. & scias per
quot testes. C.
de fideicō. & in
l. errore. in 2. q.
C. de testa. Ale.
in rub. ff. de ac.
posf. & in l. quæ
admodū. eo. tit.
& in cōsil. 140.
prima parte.

QUIA legimus nunc, id est die 11. millesimo quadringentesimo sexagesimo sexto. l. si fundum sub conditione. §. Stichum de leg. j. in quo Bald. & Doct. ponunt unam singularem cautelam, ideo hic eam ponere constitui.

1. si executor ad pias causas non exequitur legata intra annum, regulariter potestas exequendi deuoluitur ad episcopum, ut l. nulli. C. de episcopis & clericis. & capitulo nos quidem, & capitulo heredes. extra de testamentis. Sed cautela est, ut episcopus nunquam possit se introumittere de legatis suis seu relictis ad pias causas, etiam post annum, si uolueris, quia forte non confidis de episcopo. Nam debes in testamento tuo vel codicillis ita dicere, Relinquo talem, puta Titium executorem meum, & uolo quod exequatur intra annum omnia legata mea: quod si non fecerit, tunc uolo quod Seius faciat predictam executionem, & si Seius non faciat predictam executionem intra alium annum, uolo quod eam faciat Sempronius: & sic potest alios plures substituere de anno in annum. Nam si tuus primus executor non adimpleuerit intra annum voluntatem defuncti, non deuoluetur ius exequendi ad episcopum, sed ad Seium secundum executorem, & sic de aliis subrogatis dicendum est. probatur in dicto §. Stichum. Et ratio quare iurrogatus per testatorem preteritur episcopo, est,

2. quia prouisio testatoris si sit heres, facit prouisionem legis. l. final. C. de pactis conuentis, & nota in l. secunda. C. de iure emphyteutico. Ita singulariter dixit Bald. in dicto §. Stichum, qui dicit, quod ista est uia, per quam testatores possunt sibi prouidere de executionibus succedentibus, ita quod nunquam executio ueniat ad episcopum. & Doctores ibi sequuntur eum, & idem tenet etiam Baldus in l. j. & in l. uidetur ad h. ff. de procuratoribus. in apostil. & in l. j. in principio uersiculo not. secundo per istum textum. C. de caducis tollendi. Nec obstat autem licet testator. C. de episcopis & clericis. & in corpore unde sumitur: & in capitulo nos. extra de testamentis. in quibus dicitur,

3. quod episcopi debent adimplere relictum in testamentis ad pias causas, etiam si per testatorem sit eis hoc interdictum: quia illa iura loquuntur, quando testator simpliciter prohibeat, non prouidendo de alio executore, secus si prouiderit de executore, ut dixi, & hæc tenent Oldrad. Bald. Raphael. & Doctores. in dicta autem licet testator: & probatur in dicto §. Stichum. pro hoc facit l. si quis ita heres instituat excepto fundo. ff. de heredibus instituend. conuincta l. 2. §. si duo. ff. de bonorum posses. secundum tabu. ubi habetur, quod ius accrescere in hæreditate simpliciter non potest prohiberi, sed per dationem substituti sit, ut ibi Nec obstat l. nemo potest. ff. de legatis primo. quia loquitur in his que concernunt solennitatem actus, quam testator potest tollere in testamento: ut dicit gloss. in dicta l. nemo potest. sed ea que sunt introducta in fauorem testatoris, po-

test tollere. ut l. 2. & l. penultima. C. ut in postest. legat. §. Sed circa predicta dubitatur, quid si substitutus est executor sibi ipsi, uidelicet quod executor esse desierit eidem sibi ipsi substituto. Ista questio formatur per Baldum, in l. j. ante finem principio. C. de caducis tollendi. & refert quod quidam sapientes dicebant quod istud erat factum in fraudem constitutionis episcopalis: & dico non ualebit ista cautela, ut dicta autem licet testator, & bene secundum eum, quia negligens abiit ab officio, & ideo non debet in eodem officio repuni: ut C. de procuratoribus. l. item. argumentum tamen contra. ff. quibus modis usufructus amittitur. l. sicut in annos. Sed die secum Baldum, quod ibi testator disponit de rebus suis quod potest. hic de iurisdictione episcopi quod de iure publico, quod non potest. ff. de pactis. l. ius publicum. & hoc modo respondet etiam ad l. si nollet. §. si quis ita. ff. de ædil. edic. quæ omnia tene menti.

Cautela quando creditor & debitor non concordant in quantitate mutui, quid sit agendum.

CCX.

1. Creditorem se esse, si quisquam probauerit, sed non possit probare in quantum, an iuramento iuro credetur.

ALIIQUIS mutuauit uni frumentum, non potuit probare quantitatem, sed bene probauit mutuas se per testes: uel debitor confessus est accepisse decem modios frumenti mutuo, sed creditor dicebat quod imo fuerunt uiginti: quomodo consulatur creditori, si non habet probationes de quantitate? Dic quod poterit petere quod sibi deferatur iuramentum, ut iuret quantum fuit, & ei credatur, secundum Ray. de For. in l. j. ff. de in litem iuran. qui dicit quod ita fuit sententiarum. per dictam l. j. & l. in actionibus. & per l. cum furti. eodem titen.

1. & ideo potest dici secundum, quod si proba me creditorem, sed non possim probare in quantum credetur iuramento meo. per dictam l. j. & l. fina. C. de bo. autor. audi. pos. & idem in damno dato. l. si quando. C. unde ui. Sed credit quod iudex possit tale sacramentum, iuxta illud quod uidetur sibi uerissimile & verum fuisse, retinere, & istud sacramentum potest appellari in litem ueritatis, quod est ualde singulare, & mille de facto occurrit. Sed tu uide Barthol. in l. admonendi. in 11. colum. in fine uersiculo, quæro quid si testis ff. de iure iuran. ubi uidetur uelle quod etiam sit necessarium, ut nisi sint alie coniecturæ: alias non possit deferri sacramentum. Sed Ray. etiam in effectu idem intellexit, dummodo quod iudex possit refrenare, secundum quod erit uerissimile, & ita etiam intelligo.

Cautela

Cautela pro illo qui uult adificare hospitale non subiectum, quibus insignibus tunc hospitale carebit. CCXI.

- 1 Hospitale constitui potest cum episcopi autoritate, & sine.
- 2 Hospitale si sine episcopi autoritate factum fuerit, nullam in eo iurisdictionem episcopi habet.

HOSPITALE a constitui potest, & cum autoritate episcopi & sine: ut in cap. ad huc. & c. de xenodochis. extra de relig. do. & cle. quia contingit. eod. tit. & in aut. ut nulli fabri. circa prin. & in aut. ut in priua. domi. circa fi. & uide tex. cum glo. xviij. quæst. ij. qui dam. & in dubio non præsumitur esse constitutum cum autoritate episcopi: quia solennitas extrinseca non præsumitur. l. quæcunque. ff. de publi. & habetur in licendum. de verb. obliga. sed eo ipso qd in eo missa celebratur, præsumitur autoritate episcopi factum singulare est dictum Arch. de conse. dist. j. nemo quod est in cognitio legis secundum Lud. de Roma. in quodam suo singulari, quod incipit, tu Iacobe Alst. gnatis: & in casu quo non est factum hospitale autoritate episcopi, in eo nullam habet iurisdictionem & ideo cauti debent esse illi, qui uolunt edificare hospitale ita ut episcopus tanquam superior in eo nullam iurisdictionem habeat, ut edificent ipsum sine autoritate episcopi, & non erigant ibi altare consecratum, neq; campanile, neque cimiterium: quia tunc erit in plena potestate edificantis etiam laici sed si edificarent ibi ecclesiam vel altare consecratum, tunc episcopus esset superior, & sine eius autoritate edificari non posset: ut probat in cle. quia contingit. in fi. cum ibi not. de reli. domi. & patet ex prædictis, & ad de omnino quod no. Pau. de Ca. in cõl. suo. 294 quod bene no. quia ita fuit seruatum Veronæ.

Cautela quando est prohibita alienatio à testatore, quomodo alienatio ualebit non obstante prohibitione. CCXII.

- 1 Clausula, nisi ex inspectis uerbis testamenti, quam habet, remissive.

SI PATER qui habet fortassis filios disolutos, & iubet eos non alienare mobilia vel immobilia salvo nisi in casu redemptionis captiuorum vel mēbri ante xxv. vel xxx. annos, & si secus facerent, illa bona ex tunc adiudicat & relinquere tali hospitali vel ecclesie: an possit adhiberi aliquod remedium, & occurrere tali probationi. Dico qd sic, iudicet qd filii alienent præcedente prius repudiatione firmata pacto

vel stipulatione solēni per locorū præpositos, & dicta repudiatione fieri faciant ex causa iurisdictionis appositæ illis uerbis, & uis, inspectis, & cognitis uerbis testamenti, de quibus habetur in l. de his. ff. de transac. ita dicit Ang. in l. quoties. C. de fideic. qui dicit, qd ita multoties prædicti cauēt Perusini. per illū text. & idē tu dicas qd testator prohibuit alienatione bonor. & in casu quo fiat alienatio, qd bona transeant in nepotes uel alios suos consanguineos: quia si filii uolūt alienare, faciant qd nepotes uel consanguinei cōsentiant, & ualebit alienatio sine pena: ut est casus in d. l. quoties. & ita alijs fieri feci.

Cautela pro emente rem alienā a fisco uel a massario pignorum. CCXIII.

- 1 Ratihabitionem emptori habere expedit.

SI venduntur bona per non dominum mihi, & sit casus, in quo si tu emis aduersus dominum, puta quia ille qui vendidit mihi, vendidit iure creditoris, & habuit potestatem vendendi, ego possum ad maiorem cautelā implorare iudicis officium, ut dominus ratificet venditionē per publicum instrum. quia forte nō semper probati poterit qd ille habuit potestatem vendendi. Et sic expedit emptori habere expressam ratihabitionem. Ita dicit Bal. & Paul. de Caltr. in aut. si captiuus. C. de episc. & cle. per tex. ibi, captiuus autem si redierint necesse habeant, & c. quod tene menti, quia est utile pro illis qui emunt bona & possessiones a fisco uendēte rem alienā, iure creditoris, & pro ementibus ab officio siue a massario pignorum. & ad hoc adde gl. not. in l. ij. §. nec tugiur. in j. gl. magna. in fi. & quod ibi not. ff. sol. matr. & quod no. per Bar. in l. si finita. §. El. gant. ff. de damno infecto.

Cautela ad recusandos officiales in syndicato excedentes in torturis contra reos. CCXIII.

- 1 Officiales excusantur de his, quæ sui superioris iussu fecerint.
- 2 Officiales an possint conueniri post syndicatus tēpn.

OFFICIALES prætorum uel aliorum rectorum, sæpe ponunt aliquem ad torturam non præcedentibus iudicijs, uel eis non legitime probatis, uel si ex tunc indicia sufficienter probata excedunt modum in torquendo, si agitur contra eos in syndicato, & duplex est cautela: & una ut ipsi officiales non teneantur, si probant hoc fecisse de mandato prætoris uel alterius rectoris sui, qui excusantur ratione iussus superioris: ut probatur in l. liber homo. ij. in principio. & ibi per gloss. & Doctor. ff. ad

H H 3 legem

2 Hospitale. Hospitale constructum sine autoritate episcopi, potest destrui per constructorem ad libitum iussu gl. pen. in cle. quia contingit. de religio. do. xviij. q. ij. quidam. c. inter dilectos. de dona. & Bal. in l. orphanotrophos. de epi. & cle. Hospitale non religio: non possunt annecti iura spiritualia: alijs sic. Car. in clem. ij. §. si. post. gloss. de præbendis.

Hospitale priuatum potest qui libet facere in domo propria. Innoc. in c. ad hoc. de reli. do.

legem Aquil. & per textum & glossam in l. ad ea. ff. de regul. iuris in ultima char. & in l. is qui in patem § qui tutoris. cum glossa. ff. quod vi aut clam. & in l. facti § qui iussu. & in l. liberorū. § si nati. de his qui non infam. & in l. non videtur § iussu. ff. de re iudica. & in l. iniuriarum alio § si quis quod decreto. cum glossa. ff. de iniur. & in cap. quod i. quod mandato. & quod ibi not. per Dynum, de regulis iuris. in vi. Alia cautela est, ut prator vel alius rector superior non teneatur, videlicet ut oblato libello in syn dicatu contra aliquem de familia sua, elapso tē pore ad dandum libellum contra pratorem, faciat officialem suum culpam probare, quod fecit de mandato ipsius pratoris, & ipse prator confiteatur, & tunc uterque erit securus, videli cet officialis, quia facit de mandato superioris, & ipsius superioris est elapsum tempus sui syn dicatus. iuxta l. unicam. C. ut omnes tam civilis, quam criminali, & ita tenet Fior. in dicta l. li ber homo. in princip. adde tamen, quod li cet prator vel alius officialis non possit conue niri in loco officii, post tempus syndicatus, ta men in patria propria poterit perpetuo conue niri: ut est glo. singul. in l. j. ff. ad legem Iuliam rept. secundum Angelum in l. iubemus. C. eo. titulo. quam glossa. ibi intelligit, nisi fuisset in syndicatu absolutus, quia tunc obliaret exce ptio rei iudicatæ: & ideo sit cautus prator vel officialis, ut nemine comparente tempore syn dicatus, faciat pronunciari quod ipse se bene gesserit, & quod nullus possit de cetero am plius conveniri, & adde quod not. Doctor. in l. manci. C. de servis fugitiuis. & quod dictum est de tortura, idem dicas de aliis quæ spectant ad officium pratoris eadem ratione.

Cautela pro assessoribus vel iudi cibus deputatis per potesta tem, quod non teneantur de delicto potestatis. CCXV.

- 1 Potestas super eorum excessibus qua pœna teneā tur, an eadē eius officiales & iudices multentur.
- 2 Officialis an de rectoris iniustitia teneantur, & contra ipsos repræfalia dari possint.

SI POTESTATES † terrarum ferunt sententias iniquas vel iniustas de consilio iudicū de curia, & pœna qua tenetur potestas, tenentur & omnes iudices eius: ut probatur in aut. ut nulli iudi. § quoniam. col. ix. & ibi hoc no. Ang. & pro hoc optime facit tex. cum gl. & quod ibi not. in c. j. de offi. delega. & de consilio iudicum ferri dicitur, non solum quando dicitur, quod eorum consensu vel deliberatione fertur sententia, sed etiam si dicatur sub examinatio ne talis iudicis: ut in aut. ut litig. § omnē. ibi, vel sub delegati iudicis examine capitis. col. v. iij. & probatur in l. si ille. ibi, sub examine pro uincialis iudicis. C. de decu. lib. x. Nam secundū

Ang. in d. § omnem vero. circa finē inquisitio nis, & sententia quæ hodie formantur per re ctiores terrarum sub examine iudicis maleficio rum, dicuntur ferri per iudices, sicut per recto res ipsos: & si iniustitia facta fuerit, ita tenetur iudices malefactorum, sicut & ipse rector. & quā do officiales ita expresse inuenerunt rectore ad aliquam iniustitiam faciendam, sicut cōtra rectores, ita contra officiales sine dubio possunt concedi repræfalia: ut C. de aduoc. diuerso. iud. l. per hanc. ibi, adiutores etiam eorum. ut C. de excus. mune. l. pe. lib. x. & ita not. Bar. in suo tra ctatu repræfaliarum, in ij. q. vi. quæst. principa lis. ideo sunt cauti assessores a, vel officiales potestatum vel rectorum, ut nunquam in actis faciant scribi, quod sententia feratur de eorum consilio, vel deliberatione, aliter possent conue niri tempore syndicatus, & eandem pœnam sus tinere, quam potestas vel rectorum, secundum Ang. de Peru. in § omnē uero. uel quod non scriba tur sub examine talis iudicis: quia esset idē per illum tex. in d. l. si ille. Item hæc dicta uerba nō scribantur, ne ex tua taciturnitate uidearis cō sentire ut in iniustitia ministretur, & per conse quens tu & officialis tenearis, sis cautus ut pro testetur & pertinaciter resistas potestati vel rectori suo, & in actis scribi facias de tua assertio ne, vel protestatione, quous in dicta causa dicar. Iste est casus in appellatione, in causa civilis, in l. quoniam iudices. C. de appe. ergo idem & for tius in criminalibus ut no. Angel. de Are. in suo trac. malef. in verbo, de cōsentu, & deliberatio ne omnium iudicum. quem omnino uide. & idē dicit Bar. in tracta. repræfaliarum, in ij. q. sexta

quæst. prin. in princ. ubi eleganter dicit di stinguendo, an officiales teneantur de iniustitia rectoris, & contra eos possint concedi repræfa lia. per dictam l. quoniam. C. de appe. & l. omnes. in fi. C. de decurio. Consulendum est ergo secū dum eum officiales, quando talia occurrunt, quod protestentur quod non consentiunt, & illa quæ fiunt non fiunt de iure, & de hoc facit instrumē tum. hoc uidetur requiri: ut d. l. quoniam. & hæc cautela usus fuit quidam Parmensis vicarius in ciuitate Senarum, qui dum potestas uellet sus pendere unum Iudicem iniuste, fecit protesta tionem in scriptis, qualiter contra ius volebat eum suspendere, & quod ipse non consentiret, & uide quæ dixi suprà in lxxij. cautela, quæ inci pit, quando sit processus per potestatem.

Cautela quam debes adhibere, quando uis mutare ecclesiæ uel monasterio. CCXVI.

- 1 Ecclesiæ in utilitatem quod pecunia conuersa sit quomodo probetur.

VN V S est modus mutuandi ecclesiis & monasteriis, per quem releuatur creditor ab onere probandi, quod mutuū sit conuer sum in utilitatem ecclesiæ uel monasterii, v delictet

a Assessores.

Assessor teneē de mala admini stratione officii & nō potestas. Cy. & Bart. in l. diem fundō. in ij. col. in versi. itē pone quod remotus. ff. de assessor. caue quia non loquitur in ultis terminis, sed loquitur in potestate remo to ob culpā, an salarium debeat assessori, & in l. quoniam iudices. C. de app. nisi ipso prote stetur potestati faciēti. alia. r. factū præsumi tur de consensu suo, secundum Lud. P5 in fin. versic. assessor. uer. adde quod assessor. & vide Alex. in l. diem.

delicet quod in capitulo solemniter conuocato constituitur procurator siue syndicus cum speciali mandato, & sufficienti ad recipiendum mutuo nomine ecclesie, vel monasterij, tantam pecunie quantitatem, a tali creditore, & ad obligandum ipsam ecclesiam, & eius bona pro illa quantitate mutuo assumenda: tunc enim si creditor mutuat tali procuratori, uel syndico, utq; ad quantitatem in mandato comprehensam, exoneratus erit a probatione, † quod sit uera in utilitate ecclesie: ca. quod quibuldam. extra de fidei iuramento. & ibi hoc nota. expresse glossa. quae incipit. istud est notabile. in fine. & est glossa. nota. in autem hoc ius porrectum. in glo. fin. C. de sacrosanctis ecclesiis. & pro hoc facit glossa. in l. certum. §. si quis ablatum. in versu. domino. ff. de confes. & glo. in aut. de non alie. & emph. te. §. si uero aut quis episcopo. in glossa. quae incipit. sed creditoribus profecerunt. colum. 9. & ibi uideas Iacob. de Bel. & de ista materia uide Alber. de Rosa. & Doct. in dicta autem. hoc ius porrectum. & quod noratur 12. q. 2. cap. hoc ius porrectum.

Cautela, quomodo articulabitur ille qui uendicat uxorem, quā cognouit carnaliter, copula praecedente. CCXVI.

1 Matrimonium praesumptum quod esse dicatur, ita quid ab eo discedere non licet.

1 SI contrafactum est matrimonium inter duos per uerba de futuro, quae uerba proprie inducunt sponsalia, & secuta sit copula inter eos ista sponsalia transeunt in matrimonium praesumptum, & non est licitum discedere ab eo: & si postea unus ipsorum cum alio contrahat, etiam per uerba de praesenti, statim primo matrimonio, & non secundo, etiam si in secundo interuenit copula carnalis, ut probatur in ca. is qui si lem. & in c. si inter uirum. & in c. ueniens. 2. & ca. sicut ex literis. extra de sponsa. secus si praecedat copula, & sequatur sponsalia, ut d. c. ueniens. nec sufficeret probare sponsalia & copulam, nisi probetur, quod copula sit subsecuta, ut ibi: & ideo bene aduertat ille qui articulatur, seu capitulat in hac materia, & concludat quod post sponsalia, secuta est copula, si uult quod habeatur pro matrimonio praesumptum, & ei stetur. Nā si probaret sponsalia, & copula simpliciter non releuaret: quia potuisset copula praecedisse sponsalia: secundum d. An. de But. in d. c. ueniens. secundo. in prin. per illū tex. facit l. ad probationem. cum ibi no. C. de probatio.

Cautela instruens aduocatum rei, cum producit testamentum habens clausulam codicillarem. CCXVII.

1 Testamento alia sollemnitas requiritur, & alia in codicillis, uel in alia ultima uoluntate.

CAUTVS aduocatus seu procurator rei, dū producit testamentum, uel agitur uero re testamenti, in quo est clausula codicillaris iuxta no. in aut. ex causa. C. de libe. prae. debet ante litem contestationē petere, an actor retestamento quod producit, uelit uti, an ut codicillis, uel alia ultima uoluntate, nam cogitur eligere & facta electione, non poterit uariari. ut l. hinc. in prin. C. de codicil. & l. quod in herede. §. eligere. ff. de trib. & ead. fallariorum. extra de crim. fal. prope princ. & erit uile. † quia alia sollemnitas requiritur in testamento, uel hac consuetissima. C. de testa. & alia requiritur in codicillis, uel in alia ultima uoluntate, ut d. l. si. C. de codicil. & ita tenet Spec. in ti. de instru. edi. §. compendiosa ver. & not. quod cum ultima uoluntas. & ita alias obseruauit.

Cautela, quod illi qui non possunt esse testes, si sint rogari & adhibiti a partibus, licite possunt. CCXIX.

- 1 Testes idonei non sunt parentes pro liberis, & liberi pro parentibus.
- 2 Testis rogatus semper idoneus est, quantumcumque alias inhabilis sit.
- 3 Testis uocatus, eo ipso approbatus uidetur per eum qui ipsum uocari fecit.
- 4 Testis domesticus testificatio ualet, quando sunt testes instrumentarii.
- 5 Notarius uocatus de facto communi, ab utraque parte instrumentum conficere potest, etiam si sit magis domesticus uni parti, quam alteri, & maiori affectione coniunctus.

1 LICET, regulariter † parentes pro liberis, & liberi pro parentibus non sint testes idonei ut l. parentes. C. de testi. & l. testis idoneus. ff. eo dem. nec consanguinei, ut l. Iulia. ff. eo. nec domestici aut familia, ut habetur in ca. in literis. extra de testi. & in ca. insinuante. extra de offi. dele. & l. idonei. ff. de testi. nec procuratores uel aduocati, iuxta l. si. cum ibi no. ff. de testi. nec alie personae similes, ut notatur in dictis iuribus istae regulae salit, quando tales testes fuissent adhibiti, & rogati a partibus, quia testi. etiā nō fide digno adhibetur uana fides, quando est a partibus pro teste adhibitus, ut est glossa, sing. in autem. de testi. §. & licet quae incipit, innuit. col. 7. secundum Bald. in l. parentes. C. de testi. & in l. ad testium. §. j. ff. de testa. quem sequitur Lud. de Ros. in rubrica de arbitris. in 8. col. ad fin. & idem tenet Albe. Mal. in suo tractatu de testibus. in 4. colum. in princip. qui dicit

2 per praedicta, † quod ubi testis est rogatus, semper est idoneus, quantumcumque alias sit inhabilis, & hoc potest uel cautela secundum eū, ut in

H H 4 con-

contrañibus eliguntur potius fratres, vel affines testes in instrumentis, quàm alij: quia poterunt testificari rectius. & ideo dicit, quòd in quaestione facti, dum esset accusatum testamentum de falso, & esset rogatus quidam affinis, ex quo testator eum rogavit, & subdit quòd idem est generaliter, siue sit rogatus a contrahentibus, siue a testatore, siue a iudice, ut semper sit idoneus. & idem tenet Bald. in l. data opera. in ix. colum. vers. item qui uocatur. C. qui accusat. nò pos qui dicit, f. quòd ille qui uocatur ad testimonium, eo ipso uidetur approbatus per eum. qui fecit vocari. & debet examinari, ut nota. 18 quaest. 2. in damna. & idem tenet ipse Bald. in c. in nomine domini extra de testi. & idem tenet Angel. in l. j. in ultima colum. C. de testament. qui dicit per illam gloss. singularem, in d. S. & licet. quòd si a contrahentibus testes etiam in habiles ex certa scientia, ad validitatem actus sint adhibiti, inter eos testificari poterunt, nec poterunt reprobari. pro hoc optime facit quod nota. Anto. de But. in capitul. ex literis. in primo & 2. nota. & penulti. colum. versicu. & pro hoc potest dici. cum versicu. sequent. extra de transact. facit l. si quis testibus. C. de testibus. & quod nota. in l. i. in i. eodem titulo. Itē pro hoc optime facit. quod not. Bald. in l. dictantibus. C. de testament. & in l. 2. versicu. sed quāro quid si fuit domesticus. C. de testi. f. ubi dicit quòd testificatio domesticus ualeat, quando sunt testes instrumentarii: quia utraque pars eos adhibuit: allegat leg. sciendum. & ibi optimam gloss. ff. de viuris. & quod not. Bald. in l. instrumenta. C. de probati. ubi dicit secundum Nicola. de Matt. f. quòd quando notarius est rogatus de facto communi ab utraque parte, puta de contractu, potest conficere instrumentum, etiam si sit magis domesticus unius partis, quàm alterius, & ei sit maiori affectione coniunctus ad idem vide Barro. in l. si pater in principio. ff. de Falcid. ubi dicit, quòd licet pater non potest esse testis pro filio, ut dicta l. parentes potest tamen notarius instrumentum filij scribere: ut dicta leg. si pater. Ratio, quia hoc instrumentum scribit de mandato partium, & sicut partes consentientes, possunt pariter iudicari, & arbitri eligere, ut l. quia etiā. ff. de arbitris ita possunt pariter notarium eligere & praedicta intellige vera, quando partes cognoscebant conditionē testis & notarij: videlicet consanguineus, vel domesticus unius partis, ex alia causa non idoneus: quia tunc videntur partes ei plenam fidē adhibere & intelligitur gloss. in d. S. & licet. sicut etiam intelligit Ang. in l. j. C. de testament. ut supra dixi. & ita alias habui de facto, in casu quo unus fecit testamentum, & adhibuit fratres legatarij in testamento, & dum oriretur de legato dubium, fuerunt producti fratres, & dicebant quòd erant idonei testes, ex quo testator dixerat notario, si fratres isti legatarij possunt esse testes, adhibeamus eos: & notarius affirmavit testatore volente. & licet praedicta uideantur esse contra iura quae loquuntur sim-

pliciter, & iudices de glossa hoc non credent ei, tamen est verum.

Cautela quando debet fieri compromissum, uel transactio, ut extendatur ad omnia, etiam ad decisa per sententiā. CCXX.

- 1 *Compromissum uel transactio, de re clara fieri non potest.*
- 2 *Significatum non habere, nihil aliud est, quam negligere.*

SI VIS facere compromissum, vel transactionem plenissimam, & generalem, cautela est ut dicatur, faciamus compromissum plenissimum de omnibus causis, litibus, quaestionibus, & differentiis veritētibz, & quae veri possent inter partes quacunque ratione uel causa, & quòd intelligatur esse lis, quaestio, controversia, & differentia de omni eo, super quo fuit arbitratum. secundum Angel. in l. prima. ff. de transact. de quo vide omnino ibi, dominum Pan. de Castro: & vide Anto. de Butrio, & Canonillas in c. exposita. extra de arbitris, & addatur cum omnibus dependentibus, connexis, & emergentibus ab eisdem quoquo modo. iuxta nota. in l. cum actum. in principio ff. de neg. gest. & haec verba dicuntur: f. quia de re clara uel decisa, regulariter non potest fieri compromissum, vel transactio: ut dicta l. j. cum ibi nota. ff. de transact. & propter dicta verba ualebit compromissum & transactio, etiam super rebus clatis & decisis: secundum Angel. & Doctor in dicta l. j. Item addatur, quòd dictum compromissum, vel transactio, vel quietatio, siue liberatio referatur ad omnia tam cognita quàm incognita, etiam si dolo alicuius contrahentium erant incognita, & in genere, & in specie & etiam ad iura, & obligationes quascunque, etiam ex futuro pendentes, & quacunque causa alias ad ista non referantur: per l. tres fratres. cum ibi nota. ff. de pact. Et ibi hanc cautelam ponit Ang. & in quantum fiat super controuersis, & differentiis ex testamento pendentibus, semper adicias haec verba, visis, inspectis, & cognitis uerbis testamenti, vel talis ultimae uoluntatis: tam per ipsos contrahentes, vel litigantes quàm per alios iurisperitos: secundum Angelum in d. l. tres fratres, qui dicit hoc modo entrabis omnem ei rorem & amaritudinem: & hoc etiam per l. de his. cum ibi nota. ff. de transactio. & si litigantes, vel transigentes sunt literarum ignari, apponi facias haec, visis, inspectis, & cognitis uerbis testamenti, uel ultimae uoluntatis per iurisperitos, de eorum mandato, & in eorum notitiam, insinues plenarie in uulgari sermone, ad eorum plenam & clarum intelligentiam: ut l. j. §. final. ff. de uerborum obligatione secundum

dum Angelum in dicta lega. de his. in principio. & si ista verba non essent apposta, tamen si partes adleruerunt se habere plenam notitiam, sufficeret partes legisse: † quia non habere significatum, nihil aliud est, quam negligere: quia significatum huius verbis, sola inspectione non verificatur: vt l. prima. §. sed si legi. ff. de his quæ in testamento delentur. secundum Angelum, in dicta lege, de his. circa principium. quæ omnia bene nota: quia quotidiana.

Cautela in fauorem tutorum ad exonerandum eos, quod finita tutela, nō possint amplius molestari a minoribus. CCXXI.

- 1 Tutor de tutela administratione, quinque modis absolui potest.
- 2 Calculatorum officium quod esse debeat, & quæ eorum relatio remissum.
- 3 Adultus curatorem habens testari potest.
- 4 Metu omnis & reuerentia minoris, agnatorum & cognatorum presentia cessare præsumitur.
- 5 Contrahens bona fide factus, quando præsumitur.
- 6 Dolo quis conquiri non potest, ubi consanguineorum vel amicorum presentia fuerit.
- 7 Tutore doli & culpa abesse præsumitur, consilij coniunctionem ratione.
- 8 Amicorum idem, quod consanguineorum presentia operatur.
- 9 Minor de dolo vel metu conquiri non potest, propter presentiam, & auctoritatem, vel decretum iudicis.
- 10 Simulacrum iudicis auctoritas cessare facit.
- 11 Iudicis decretum operatur, ut quis allegare nequeat se ultra vel citra iusti precij dimulam deceptum.
- 12 Iudicis auctoritate, solennitates omnes adhibere præsumuntur.
- 13 Absolutione generali quis liberatus nō uidetur ab eo, quod per dolum vel latam culpam factum fuerit.
- 14 Absolutio quantumcunque generalis tutori, vel alteri facta, non extenditur ad bona, quæ apud absolutum de bonis absoluentis essent.
- 15 Verbum rescriptum, quod uerbum sit.
- 16 Iuramentum minori simpliciter præstitum, quid operetur.
- 17 Dilectus, qui uult plenissime liberari, quid in instrumentis facere debeat.
- 18 Iuramentum de iure canonico fortissimum uinculum extat.

TUTORES semper desiderant finita tutela, se liberare ab administratione tutelæ, ita ut amplius minores, vel facti maiores non possint conquiri, vel molestare eos

de mala administratione, ideo uideamus de remedio. Pro quo dic, quod quinque modis potest tutor absolui: † Vno modo, per sententiam arbitri in quo factam fuerit compromissum, vt l. iij. in principio. ff. de arbitris. & ibi habetur per glossam, & Doctores. Secundo modo, per sententiam arbitratoris, de quo dic ut ibi per Bartolum, & Doctores. in d. l. societatem. §. arbitratorum. ff. pro socio. & per canonistas in capitulo, quinquaginta. extra de iureiurando. Tertio modo, per sententiam iudicis ordinarij, cui arbiter æquiparetur, ut l. prima. ff. de arbitris. Et hoc potest fieri duobus modis. Vno modo per viam libelli ordinarij, in quo petatur per minorem quod tutor, vel eius heres rationem administrationis tutelæ generaliter gerat, iuxta notata in l. licet. C. de iudiciis. & hoc casu poterit etiam peti vel per minorem, uel tutorem, uel eius heredes, quod eligantur calculatores. & ad videndum, & examinandum omnes rationes dicte tutelæ & postea ad referendum iudici, uel iudici permittitur eligere dictos calculatores, quia in causis in quibus calculationes vertuntur, permittitur iudici ponere arbitrum seu arbitros, id est, calculatores, qui prædictas calculationes discurrant, & referant, vt C. de usu & fructu leg. l. 2. & ff. si cui plurius per legem Falcidianam. l. prima. & l. si residuum. C. de distr. pigno. Ita nota dicit Bartolus in consilio suo ix quod incipit, literas magnificentie vestre. & idem notat Angelus in d. l. prima. §. Marcellus. ff. si cui plurius per legem Falcidianam. † Vbi uide qualiter autem calculatores debeant, & per quem, uel quos, & eorum relationem, uide omnino per Angelum in dicta l. secunda. C. de usu & fructibus lega. Alio modo potest procedi coram iudice, scilicet per viam libelli particularis: quia minor conquiretur de quibusdam particulariter, & specificet contra tutorem, & eius heredes, iuxta notata in dicta l. licet. C. de iudiciis, & tunc non est necessaria datio calculatoris, sed solum ueniendum est ad probationes necessarias: hi & duo modi possunt obseruari coram arbitrio, & arbitratore, qui æquiparantur iudicibus: ut l. prima. ff. de arbitris. & l. non distinguemus. §. cum quidam. eodem titulo. Quarto modo, potest principaliter tutor absolui in testamento minoris, † quia etiam adultus habens curatores, potest testari, vt est glossam, notabilis in l. Aurelius. §. Gaius. in versiculo. legitimam. ff. de libera. legat. & alia in l. prima. §. fuit questum. ff. ad Trebellianum. vel etiam in codicillis, & per viam liberationis & legati, & ista liberatio potest relinqui tribus modis, ut notat in d. §. Gaius. in glossa magna. & de isto modo absoluendi, uide rationes. ff. de liber. legat. & l. quidam decedens. de admini. tutorum. & in l. si seruus uetus. de leg. j. plenissime per Bar. in dict. §. Gaius. Quinto & ultimo

2 Calculator. Calculatores rationum deputati per iudicem ad calculandum, debent iurare. Bal. in l. hac ed. Bal. §. his illud 2. col. uerbi ponere consules mercatorum. C. de sec. nup. & dicitur arbitrator res secundum Bal. ibi. & per Bart. in consil. literas magnificentie uestræ. & text. not. in l. si residuum. C. de pig. & in l. si cui libertas. de cond. & demon. & ibi Imo. & Pau. de Cast. qui dicit eos habere iurisdictionem.

Barthol. Capol.

timo modo potest absolui tutor, videlicet per
viam liberationis, siue etiam donationis inter
vivos, puta, quia minor absoluit, & liberat spon-
te, sine redditione rationis, vult tutorem suum,
vel eius heredes. Et iste modus, ad hoc vt sit se-
curus, debet fieri cum presentia agnatorum,
vel cognatorum ipsius minoris, & cum presen-
tia alicuius iudicis ordinarij autorantis, & qd
dicti agnati, vel cognati bene, & diligenter pri-
examiniert ipsum minorem, an velit facere libe-
rationem seu absolutionem sponte, libere, & ex
certa sui scientia, non ductus aliquo errore iu-
ris, vel facti, non per metum, vel minas, seu do-
lum, vel circumscriptionem, & hoc iudici refe-
rant, & ita etiam index de premissis diligenter
examinet, & inquirat quibus pactis minor dicat
& affirmet se bene vidisse rationes suae tutelae, &
quod absoluit & liberat dictum suum tutorem
ab omni eo, quod ipse administrasset de bonis
suis, siue per negligentiam, siue per culpam le-
uem & latam, siue etiam per dolum, & de omni eo,
quod de bonis & rebus suis peruenisset ad ma-
nus dicti tutoris, & de presenti esset, vel repe-
risset in manibus dicti tutoris, vel eius heredis,
& promittit eum tutorem, vel eius heredes an-
pius non inquietare, vel non molestare de iure,
vel de facto, praedictis & rationibus, & alia qua-
cunque ratione, seu causa: & maxime, quia etiam
intelligit dictum tutorem bene gubernasse om-
nia bona sua, & si dictus tutor, seu eius heres te-
neretur sibi vigore administrationis dictae tute-
lae in aliqua re, vel quantitate, quantumcunque
sit illa res, vel quantitas, ex nunc facit sibi re-
stitutionem, finem, remissionem, liberationem,
& donationem, vel pactum de ulterius non pe-
tendo: vt ponatur iuramentum minoris, per
quod promittat, se omnia & singula supra scri-
pta habere firma, rata, & grata, & attendere, &
obseruare, & nunquam in aliquo contraveni-
re, seu facere de iure, vel facto ratione mino-
ris aetatis, seu ratione alicuius laesionis, quanta-
cunque sit, vel esset laesio, etiam si esset in ma-
gna seu maxima quantitate, & alia quacunque
ratione, vel causa cognita, vel ignota, quae dici,
vel excogitari posset, promittat etiam non pe-
tere restitutionem in integrum, quae competit
minoribus ex aliquo casu, nec restitutionem,
quae competit maioribus viginquinque an-
nis, ex quocunque casu, maxime ex clausula ge-
nerali, si qua mihi iusta causa esse videbitur. iux-
ta lege prima in fine. ff. ex quibus causis maior
& in dicto instrumento scribatur consensus di-
ctorum agnatorum & cognatorum, & decre-
tum siue autoritas iudicis, qui pronuntiet om-
nia & singula subscripta, rite & recte facta fuisse,
& valere & tenere, & quia iste vltimus mo-
dus absoluendi tutorem, & plenior & tutior,
ideo ipsum examinemus, & primo dixi, quod
debet fieri absolutio & liberatio cum presen-
tia agnatorum, vel cognatorum minoris, quia
propter talem praesentiam eorum, omnis me-
tus, & omnia reuerentia cessare praesumitur vt
in transactionem. C. de transactio. secundum Bar.

Baldum, & Doctores, ibi. & idem dicit Bartol.
in l. frater a fratre. in vltima charta. circa prin-
cipium. ff. de conditione indebiti. ¶ Vbi etiam
dicit, quod talis contractus praesumitur factus
bona fide, & praesumitur cessare omnis suspitio.
& Bald. idem dicit in l. j. in. ij. col. ff. si quis ali-
quem test. prohib. & idem tenet Bar. in l. j. C. de
prae. curia. lib. x. ¶ Vbi prius dicit, quod praesentia
consanguineorum, vel amicorum operatur, vt
quis non possit conueniri de dolo, vel metu, per
illum tex. facit quod no. Baldus in l. Polla. C. de
his quibus vt indignis. ¶ Vbi dicit, quod ratione
consilij coniunctorum, praesumitur a tutore ab
esse dolo, & culpa: quod est no. dignum secundum
eum. Sed si non essent agnati, vel cognati seu
consanguinei minoris, vel eius parentum, adhi-
beantur amici, ¶ N. in praesentia amicorum idem
operatur, quod praesentia consanguineorum. vt
probat in dicta. transactio. & ita ibi no.
Bartol. Bald. & Doctores. & Bartol. in d. l. j. C. de
prae. curia. lib. x. facit. l. magis puto. §. in pri-
mis. ff. de rebus eorum & l. hanc autem. §. pri-
mo. versiculo. si autem non habeant. ff. quibus
ex causis in possessionem eatur. & l. fina. ff. vbi
pupillus educari debeat. Sed si amici minoris,
vel eius parentum non reperirentur, tunc aliud
consilium est, quod elegatur duo, vel tres bo-
ni viri a praetore, vel a iudice loco attinentium,
qui videant & examinent dictum minorem, si-
cuti ex consanguineis dictum est. pro hoc. dict.
l. hanc autem. §. primo. & de hoc sunt statuta in
multis locis. Sed si non essent statuta, tamen bo-
num consilium est: quia operatur idem, quod
praesentia consanguineorum. Item dixi, debet
adhiberi praesentia iudicis ordinarij, qui inter-
ponit decretum suum &c. ¶ Et est ratio, quia
propter eius praesentiam, & autoritatem, vel
decretum, ipse minor non poterit conueniri de
dolo, vel metu ita no. dicit Bart. in d. l. frater a
fratre. & Card. Zaba. in c. de cetero. in prima &
secunda opinione. extra de transac. ¶ Vbi etiam
dicit, quod autoritas iudicis fecisset cessare si-
moniam. allegat. c. nisi. de praebendis. ¶ Item
operatur decretum iudicis, vt quis non possit
allegare se deceptum ultra vel citra dimidiam
iusti precij, vt singulariter notat Bartol. in di-
cta. l. prima illum textum. C. de prae. curia. &
Bartol. & Angel. in dicta lege prima. C. de prae-
scriptio. xxx. annorum. & Ange. de Aretio. in-
stitutio. de actio. §. si quis agens. ¶ Item ope-
ratur, vt omnes solennitates praesumantur adhi-
bitae: vt singulariter notat Spe. in tit. de emptio.
& vendi. §. nunc sciendum. vers. & breuiter scias.
& habetur per Doctores in l. sciendum. ff. de ver-
berum obligatio. & facit quod notatur in l. cu
hi §. si praetor. ff. de transactio. Item quod dixi,
fuit per negligentiam, siue per leuem & latam cul-
pam, & dolum. ¶ quia per absolutionem gene-
ralem non videtur quis liberatus ab eo, quod per
dolum, vel per latam culpam absolute factum est:
vt est tex. in l. si quis rationes. ff. de legatis primo. in
vlt. charta & l. quidam de decens. & ibi per glo.
& Docto.

& Doctor ff. de administratio & no. plene p
Baro. in l. Aucto. §. Gaius ff. de lib. lega. Itē
dixi de presenti eēt, & reperiretur in manibus
14 dixi tutoris: † quia absolutio quantumcum-
que generalis facta tutori, vel alteri, non extē-
ditur ad bona quę apud absolutū essent de bo-
nis absolutis: quia de illis non videtur cogi-
tatum, nisi expresse dictum sit in l. dominus
Stricho. §. finali. de pecu. lega. & ibi hoc not. Bar.
tol. in d. l. si quis & rationes. & in d. l. quidā de-
cedens. & in d. l. si feruus veritus. & per Docto.
in dictis iuribus. & probatur in l. tres fratres. &
ibi no. de pactis. Item dixi quantumcumque; sit il-
la quantitas, quia si diceretur, & in aliquo tene-
ret, & c. intelligeretur de modico, iuxta notatā
simili de venditione, vt l. i. C. de rei vendic. &
in l. sciendum ff. de verbo oblig. & no. per Ca-
noni. in c. quantaualis de iureiu. quando datur
potestas arbitratoribus. Item dixi, ex nunc
faciat finem, refutationem, & remissionem: in
qua licet non valeret ex aliquo capite libera-
tio, ex eo quia videatur liberalisē tanquam bene
gesserit, valebit tanquam donatio & refuta-
15 tio. † Item vltus istis verbis, quia verbum re-
futio. est verbum generale: ergo communi-
ter ista verba solent apponi in instrumentis per
notarios. Item dixi habere rata & grata: quia
non possit amplius minor venire contra, de iu-
re, vel de facto. Nam si promittatur solum ra-
tum haberi, intelligitur promississe de nō cō-
trahendo de iure rōi, sed veniendo de facto rōi,
nō teneretur, vt probatur in duobus glossis,
in l. id quod pauperibus. C. de episcopo & clero. &
ibi hoc not. Baro. in l. metum §. volenti ff. quod
metus causa. & ad differentiam inter ratum &
firmum facit l. generalis. C. de sacrosan. eccle. &
l. illud ff. de iure patrona. & l. si pater. ff. de ritu
nup. Item dixi, ratione minoris etatis, vel alia
16 quacumque ratione: † quia iuramentum simpli-
citer prestitum, solum opelatur vt repręsentet
eum maiorem, vt no. in autent. sacramenta pu-
berum. C. si aduersus venditio. vnde necessariū
est addere, vel alia quacumque ratione, vel cau-
sa. Item dixi, causa cognita, per textum. l. iure
militari ff. de testamen. mili. per quem dixi ibi
17 Bal & Ang. † qd debitor qui vult plenissime
liberari, sit cautus vt in instrumento faciat ad-
dere, qd dicta cautela ē ad ignorata, vel inco-
gnita portigitur. & idem etiam not. in d. l. tres
fratres de pactis. & dixi in cautela pcedenti.
Et aduerte, quia istud non pcederet in mulie-
re, vel minore, propter eorum fragilitatem, vt
dixi Bal & Ang. in d. l. qui iure militari. p. no.
in l. sciendum de verb. obliga. & l. ij. C. de resc.
venditio. hęc vero clausula tantum procedit in
minore liberante. Sed aduerte, quia videtur,
qd dictę clausulę non sint necessarię, quia aut
minor non leditur propter hanc liberationem,
& non est opus tanta solennitate. Aut est l. i. §. i.
& istę solennitates videntur esse iniquę, & pro-
pterea non apponendę. A † quod tu dicas, qd
dictę clausulę quandoque sunt necessarię & in-
18 stę, quandoque non. Nam si minor non lē-

ditur, tūc multę de pceditis sunt viles, & ne-
cessarię & iustę, & omnes illę ex quibus tol-
litur omnis psumptio, vel suspitio metus,
vel reuerentię, vel doli, vel cuiuscumque alte-
rius fraudis, vel malę suspitionis. Nam licet
minor sit lęsus, non possit conqueri, quod di-
ctam lib. rationē fecerit inductus dolo, vel me-
tu, &c. & sic possit rescindi liberatio: vnde hoc
casu, dictę clausulę sunt necessarię, vel saltem
viles & iustę. Si vero minor esset in veritate
lęsus ex dicta liberatione, puta quia tutor ma-
le gubernauerat facta minoris, & tunc aut intē-
tio minoris, est ex aliqua iusta causa, puta quia
est filius vel nepos tutoris, velle liberare ipsū
quondam tutorem suum etiam de omni eo qđ
male gubernauit, & hoc vult facere ex certa
scientia, & tunc idem valet, quod dictę clausu-
lę sunt viles & necessarię, ac eam iustę, &
apponi possunt etiam in foro conscientię, dum
modo declaratur prius minori virtus & poten-
tia dictarū clausularum, & in quo profunt, vel
noceant sibi in causa: sicut certioratur mulier
de Velleiano, vt habetur in l. iubemus. C. ad
Vellei. & in l. sciendum ff. de verbo obligatio.
Tu qui es notarius, poteris uti dictis clausulis,
sed non aliter, vt statim dicam. Aut intentio mi-
noris est, abolare olim tutore suum: quia cre-
dit ipsum bene gubernasse, & si aliter crederet,
non liberaret eum, & tūc dico, quod dictę clau-
sulę pro maiori parte non sunt honestę, imō
iniquissimę, quia sunt pter & contra inten-
tionem minoris, & per eas iniustę deciperetur,
& ideo hoc casu notarius nunquā apponat eas,
per quas excludi possit a beneficio restitutio-
nis in integrum, quin possit docere de sua lęsio-
ne & interitu, non apponat hoc casu sacramen-
18 tum minoris, † quod est fortissimam vincu-
lum de iure canonico, ut habetur in capitulo,
cum contingat. & capitulo, si uero. extra de iu-
re iuran. quia potest saluari sine interitu salutis
eternę iurantis: vt ibi, sed cum interitu animę
deferentis, uel notarij scribentis, uel aduocati,
aut procuratoris uel alterius hoc consulentis,
uel alicuius auctorantis, & hoc modo, & in hoc
casu, intelligo quod dixit Cyn. in d. autent. sacra-
menta puberum. C. si aduersus uendi. in prima
questione. ubi dixit, quod illa autentica, siue
consuetudo, ut deferatur iuramentum, est er-
ronea, & multos misit ad inferos, & multa pa-
trimonia inique acquisita exinaniunt & destru-
xit: quod est necessarium, & bene nota contra
multos, & maxime aduocates, qui hoc consu-
lunt, ut, uideantur sapientes, quod nunquam
tu facias.

Cautela qualiter debeat emanare
re rescriptū a principe, ad hoc
quod quis possit audiri in cau-
sa, in qua nō appellauit c. cxxi r.
Rescriptum

Rescriptum impetratum à principe, ad hoc ut aliquis audiri possit, ipso iure nullum existit.

a Legitimar.

Legitimatio, quor & quibus fieri potest. de haredi. quæ ab intest. defuncti. §. j. & in aut. qui. mo. na. u. eff. leg. Bal. in l. eam. quæ. ix. colo. C. de fideicom. & Ant. Ros. in tra. legi.

SUPPLICATUR sapientissime principi, quando causa est decisa & finita, à qua amplius appellari non potest: quia transiit in rem iudicatam: puta, quia sunt latæ tres sententiæ conformes, vt. l. prima. C. nemini liceat in vna eademque causa tertio prouocare. & cap. sua no. bis. extrà de appellatio. vel quia nō fuit appellatum, & sic vñtus ei acquiuisse videtur. l. ab eo. C. quomodo & quando iudex. vel quia post sententiam incepit soluere, vel terminum petit ad soluendum. C. de re iudica. l. ad solutionem, vel quia fuit appellatum, & deserta est appellatio per lapsum anni, vel ex causa biennii, vt in auten. ei qui. C. de tempo. appel. & cap. cum sit Romana. de appel. ati. & habetur in capitulo, ex ratione. cod. tit. & à principe obinere rescriptum, & iterum causa audiatur, & terminatur: & multi credunt, quod tale rescriptum valeat.

¶ Sed tu dicas contrarium, quia in d. est ipso iure nullum, vt est textus in l. causas vel lites. C. de transact. & l. finali. C. senten. rescin. non pos. & l. finali. C. de errore aduoca. imò plus dicit, si quis tale rescriptum impetrauerit, non solum erit nullum, & suo desiderio carere debebit, vt dictis iuribus, sed etiam ignominie poena notabitur, id est efficietur infamis, vt est textus multum singularis in d. l. finali. C. vt lite pendente. qui textus procedit, siue non sit appellatum, vel appellatio sit deserta. vt ibi dicitur in tex. siue etiam bis sit appellatum, & propter hoc nō possit amplius appellari: siue non possit appellare: quia fuit contumax. iuxta. le. ex consensu §. fina. ff. de appella. & l. 2. §. fina. cum ibi notat. ff. quando appella. sit. vt vult gloss. not. in dicta. l. finali. C. vt lite pende. Sed ad hoc vt dictum rescriptum valeat, cautela est, vt dicatur non obstante. l. si C. senten. rescin. non pos. & l. fin. C. vt lit. pendente. cum simili. vt not. gloss. in. d. l. vltima. senten. rescindi non posse. facit quod notat Barto. in l. vacuatis. C. de decurio. lib. x. & puto etiam, quod sufficiat, si diceretur non obstantibus aliquibus legibus, vel statutis in contrarium facientibus, per not. in aut. hoc inter liberos. C. de testamentis. & l. si quis in principio testamenti. per Bartol. ff. de leg. j. & l. finali. C. si contra ius vel utili. publ. & per Canonistas in capitu. quæ in ecclesiis. extrà de constitutio. & per Antonium de Butrio. in ca. primo. eodem titulo. verius tamen vbi iura ciuilia obseruantur, seruatur contrarium: quia huiusmodi rescripta seruantur, quando sunt impetrata seruatis solennitatibus Venetiarum, etiam si non sit clausula, non obstante. quod nota, quia pauci aduertunt.

Cautela instruens patrem, uolentem filios naturales legitimare.

C C X X I I I.

Matrimonio subsequenti omnes filii legitimantur.

HABENS filios naturales, eos legitimare non potest, nisi per matrimonium tantum subsequens, quando eorum mater est talis mulier, quam pater possit uxorem comode habere, ut est tex. cum glo. singulari in auten. quibus modis natu. eff. legimus. §. sit igitur licentia. qua incipit, id est non permittitur. us. columna sexta. & idem hoc tenet ibi Angelus & Baldus, in capitulo, illud. in fi. prima columna. extrà de præsumptio. Et ideo tu qui vis legitimare filios tuos, sis cautus vt adueras, si poterit comode contrahere cum matre filiorum, quia oportet cum ea contrahas matrimonium, & ga per subsequentem matrimonium legitimabuntur. l. cum quis & l. nup. C. de natu. libe. & capitulo, tanta extrà qui filij sint legitim. uel si non vis eam capere in uxorem, sed solum filios legitimare, per rescriptum principis facias, & dicatur in rescripto, non obstante, quod eorum matrem possit pater comode in uxorem accipere, uel non obstante d. sit igitur licentia. per ea quæ dicta sunt in præcedenti cautela. Accetiam sis cautus ulterius, si faceres legitimare eos à comite Palatino, habente potestatem ab imperatore legitimandi, ut inspicias uerba sui privilegij, iuxta cap. porro. extrà de priuile. & l. fideiussores magistratuum. §. Aurelio. ff. de fideiussio. ut si in eo non reperies, & habeat potestatem legitimandi naturales, etiam si pater eorum possit matrimonium contrahere cum matre, uel si non est clausula, quod possit legitimare, non obstante dicto. §. sit igitur licentia, quod non confidas de dicto privilegio, per ea quæ dicta sunt. Item & tertio sis cautus, quando vis impetrare huiusmodi rescripta ab imperatore uel Papa, ut in eis dictam clausulam apponi facias.

Cautela in fauorem hæredis, ut non possit conueniri infra certum tempus à creditoribus hæreditatis.

C C X X I I I I.

Hæres, dum inuentarium fit, alicui non tenetur.

INSTITVTVS hæres si uult habere dilationem aliquam, infra quam non possit conueniri à creditoribus hæreditarijs, uel legatarijs post aditæ hæreditatem, et quando hæreditas est soluendo, cautela est, ut conficiat inuentarium, & incipiat ipsum infra triginta dies à die aditæ hæreditatis, & compleat in fine trium mensium, si res hæreditariæ sunt præsertes, & si absumt, in fine anni. iuxta l. fina. §. fin. autem dubius. C. de iure deliber. & interim infra dictum tempus quo inuentarium conscribitur, non poterit hæres conueniri à creditoribus hæreditarijs, uel legatarijs, nec ab eis inquerari, nec ad iudicium trahi, nec poterunt etiam hypothecariam res hæreditariæ uendicari, & sic habebit dilationem trium mensium, uel unius anni,

an. in iuris creditoris & legatarij, ut est
casus in l. fina. §. donec. C. de iure deliber. & est
gl. in d. §. finautē dubius. in verbo, in niscat,
quæ dicit per d. §. donec. ¶ q. interim dum sit
inventarium, heres non tenetur alicui & idem
notat Azo. in summa. C. de iure deliber. in
verbo, esse. Et autem huius inventarij. Et aduer
te, quia ista l. beneficium d. latrois durat, donec
conferbitur inventariū, ut dixi. & ideo si cau
tus, ut non compleas, nisi in fine trium men
sium, vel anni. quia si compleres prius, posses
conueniri ante lapsum dicti temporis, ut proba
tur in d. §. donec. & ita tenet Azo. in dicto ver
bo, effectus.

**Cautela pro emente ab hærede
res hereditarias** a, quod instru
mentum dicat, quod soluit illam
pecuniam pro satisfaciendo cre
ditoribus, & legatariis, ac ipsi
presentibus. CCXXV.

1 Hæres si simpliciter vendiderit, non dicendo, causa
satisfaciendi creditoribus, vel legatariis, an tunc
emptor conueniri poterit.

QUANDO quis emit aliquam rem hære
ditariam ab hærede, qui conficit inventa
rium solenniter, non potest conueniri à credi
toribus hereditariis, vel legatariis, ut l. si eo. §.
& si præfatam. C. de iure deliber. secundum quod
ibi notatur, quod intellige, quando hæres ven
didit dictam rem pro satisfaciendo creditoribus,
vel legatariis hereditariis, ut in d. l. fina. §. licet
tandem est ibi, pro soluendis debitis, vel legatis:
& quando pecunia soluta per emptorem, fuit
soluta per hæredem creditoribus, vel legatariis,
ut probatur in d. §. & si præfatam. in si ibi, qua
rum precia in legata, &c. & si ista duo concur
runt, res non habet dubium per dicta verba.

¶ Sed dubium est, quid si hæres vendidit sim
pliciter, non dicendo, causa satisfaciendi credi
toribus, vel legatariis, an tunc emptor poterit
conueniri. Et videtur, quod sic, quia quando quis
vendit rem, in dubio vendere videtur iure pro
prio, & pro eo, ut notat Bart. in d. §. & si præfa
tam. & Bald. clarius in l. mate. in fine. C. de rei
vendit. unde non videtur vendidisse pro satis
faciendis creditoribus, vel legatariis & ideo do
minus Pau. de Cast. in d. §. & si præfatam. in fi
ne, dicit, quod emptor non erit securus, & propterea
debet esse cautus, quando venditur sibi, ut
dicatur in instrumento, quod l. venditio sit cau
sa satisfaciendi creditoribus, vel legatariis: quod
teneo esse verum, quando pecunia non fuisse
soluta creditoribus, vel legatariis, per dictum.
§. & si præfatam. in fine. & per istum §. licen
tia. j. Sed si pecunia fuisse soluta creditoribus
vel legatariis, teneo quod ipse emptor erit se
curus, sed hoc tenet Baldus secundum Odo. fre

dum in dicto. §. & si præfatam. in versiculo pe
nultimo. & maxime hoc procedit, quando im
mediate recepta pecunia, heres soluit credito
ribus, vel legatariis, quia ex isto actu sequenti
deklaratur voluntas heredis, quod l. vendiderat
causa satis faciendi, sicut fecit, per l. si seruus plu
rium. §. fina. de legatis primo. Sed si heres ven
didisset pro satisfaciendo creditoribus, vel le
gatariis, & in veritate non satisfecisset, non quid
emptor esset securus? credo, quod non, per di
ctum. §. & si præfatam. in fi. Et ideo ut tollan
tur istæ dubitationes, emptor si cautus, ut faciat
appondere in instrumento venditionis, quod
hæres vendidit pro satisfaciendo creditoribus,
& legatariis, & exhibet pecuniam ipsi hære
di, presentibus creditoribus & legatariis, & re
cipientibus dictam pecuniam ab hærede: & ita
scribitur in instrumento venditionis, siue solda
tionis pecuniæ factæ per emptorē, & tunc erit
securus, facit, quod not. in autent. hoc ius pro
rectum. C. de sacrosanct. ecclesi. & x. questione
secunda. ca. hoc ius prorectum. & l. vltima. ff. de
iustitio.

**Cautela quod inventarium tuto
ris de rebus pupilli, profit ipsi pu
pillo hæredi.** CCXXVI.

1 Inventarium quod duplex esse dicitur.
2 Inventarium, quod tutor facit pro administratione
tutelle consequenda, an ipsi pupillo profit, ut in
uentary utriusque beneficio vis possit.

DUPLEX est inventarium, ¶ vnum tu
toris, de quo in l. error qui repertorium.
ff. de administra. tut. Aliud est hæredis, de quo
2 in l. si C. de iure deliber. ¶ Sed est dubium
nunquid inventarium quod facit tutor pro co
sequenda administratione tutelæ, profit pu
pillo hæredi, ut possit uti beneficio utriusque in
uentarij. Dico, quod non, quia ista inventa
ria requirunt diuersas solemnitates, & in mul
tis discrepant inter se, ut patet ex his quæ habet
tur in d. l. tutor qui repertorium. in princip. &
in d. l. fina. & ita tenet Bartolus in l. in ratione.
§. quod vulgo. in penultima colum. quæro tu
tor. ff. ad l. Falcidiam. & Baldus in dicta l. fina.
§. cum igitur. in penultima columna. ibi, etiam
soluta est questio. & idem tenet dominus Pau
lus de Castro in §. & si præfatam. in fine. in ea
lege. & in consilio suo xxvii. versiculo, super
secundo. In quibusdam tamen tutoris sufficiat
i pupillo hæredi, quæ consuetudo seruanda est,
argum. l. ij. C. quemadmodum testament. aper
dummodo probatur, alias iudicandum esset se
cundum ius commune secundum Baldum in di
cto. §. cum igitur. verum quia pupillo esset ma
gna expensa, duo inventaria, & bis bona sua
describere, cautela est, quod fiat tantum v
num inventarium per tutorem, in quo seruen
tur

a Res hære. Em
ptor heredita
tis, an & quō te
neat ad debita
vẽditoris. gloss.
Bart. & Ioan. de
Pra. in l. si actor
2. col. ff. de p. c.
Itē ē ad ea quæ
soluit hæres vñ
dēs creditorib.
vel legatariis.
Alex. contra. &
Pau. de Cast. in l.
2. C. de leg.

Barthol. Cæpol.

CCXXVII.

- Capol.
Cautela pro illo qui facit actum
iudicalem, præfente suo aduer-
fario, & quod in iudicialibus ta-
cens, & habetur pro consentien-
te, & repetitur fuprà per eun-
dem. CCXXVIII.

- Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL.2.6.15

dicat, quod tunc contradictio sufficit, & habetur loco appellacionis, quando ex aliis coherentibus apparet contradictum animo appellandi, puta, quia petiti sunt apostoli, vel quia contradicens submisit se iurisdictioni superioris, secundum Baldum ibi, qui ita intelligit illum reum, & posset hoc procedere in sententia definitiva a qua potest appellari solo verbo, sine expressione alicuius cause vt. l. prima. in fine. cu in sequen. ff. de appella. § Sed in interlocutoria non procederet, nisi cause grauaminis essent in contradictione inserta. l. appellanti. de appell. cum similibus. ideo ex predictis poteris esse cautus quod iter debeas facere, quando in iudicio aliqui i. sic a parte vel iudice, quod no. quia quod iudicatum

Cautela pro illo qui adiuit hæreditatē, quomodo poterit illam repudiare, uel illi renunciare. C C X X I X.

- 1 *Hæreditatem qui adiuit, ipsam repudiando, amittere non potest.*
- 2 *Hæreditatem paternam, uel maternam si filia adiuerit, & postea cum maritatur, ad instantiam fratris dicit, repudiatio hæreditatem paternam uel maternam, repudiatio nihil ualet.*
- 3 *Propositum in proposito sicut operatur, ita oppositum in opposito.*
- 4 *Naturalis nihil est, quam eo uinculo unumquodque dissolui, quo ligatum est.*
- 5 *Verbum unum, quod improprie capitur ad hoc, ut aliquid operetur, nullum inconueniens est.*

QVI adiuit hæreditatem, non potest ipsam repudiando amittere. vt. l. sicut. C. de repu. hæred. b. quæ est bona lex pro puellis quæ maritantur a fratribus, qui faciunt eas repudiare hæreditatem paternam uel maternam, in locis in quibus succedunt filie sicut masculi, sicut de iure communis. vt. l. maximum vitium. C. de liberis præteritis. § Nam si filia hæreditatem paternam uel maternam adiuerat, & postea cum maritatur, ad instantiam fratris dicit, repudiatio hæreditatem paternam uel maternam, nihil ualet repudiatio, & ea non obstante, potest partem suam auocare: & ideo debet esse cautus frater, ut foror non dicat, repudio, sed dicat renuncio, & dono tibi partem meam quam habeo, uel habere spero in hæreditate paterna uel materna, quod perpetuo tene menti, quia notari non intelligentes, de facili possent errare in concipiendo verbo, secundum dominum Pau. de Castro in dicta. l. sicut. Sed aduerte, quod ista cautela esset necessaria, si dicta. l. sicut. intelligeretur in distinctione, uidelicet quod ille qui adiuit hæreditatem, uel in ea se immiscuit, non posset ipsam repudiare. nec quo ad suum commodum uel fauorem, nec quo ad ipsius præiudicium. prout intellexit Iacob de Aretio & Cynibi, qui re-

prehendunt glossam penultimam ibi, & pro hoc facit textus in dicta. l. sicut. ibi, nec quod confessus in iure pro indicatis haberi: quia illa uerba præsupponunt in damnum confitentis. Sed si te neremus, quod illa. l. sicut. intelligitur solum, quod dicta repudiatio non ualere in fauorem repudiantis, quia conueniebatur ille qui adiuit a creditoribus hæreditariis, sed in eius præiudicium sic, puta quia conueniebatur ab illo qui dicebat se esse heredem, prout intellexit Glossa & angelus, tunc non esset necessaria ista cautela & pro ista parte, quod repudiatio hæreditatis iam adita ualeat in præiudicium repudiantis, uidetur tenere glossa penultima & ultima in dicta. l. sicut. & facit ratio quam allegat: quia dicta repudiatio habet vim cuiusdam renunciationis. l. postquam liti. C. de pactis. Itē quia ista procedunt a parte, non posse adiri postquam repudiavit, & non posse repudiare, postquam adiuit. vt. d. l. sicut. sed si primo repudiasse, dein de interrogatus ab uno, si est hæres, respondet quod sic, habetur pro hærede, quantum ad ipsum interrogantem: ut est textus cum glossa fin. in l. si. ff. de interrog. actio. & dixi supra in cautela: ergo econtra uidetur dicendum, quando prius adiuit, & postea ad instantiam unius repudiavit ut repudiatio sibi noceat quantum ad illum, & non quantum ad alios: § quia sicut operatur propositum in proposito, ita operatur oppositum in opposito: vt. l. fin. in fin. ff. de leg. 3. & l. sed & si contra tabulas. ff. de vulg. & pupil. & not. Barto. in l. inter stipulantes. §. facram. de uerborum obliga. Item quia licet repudiatio non teneret, tamen non licet sibi uel heredi suo, uenire contra factum suum. l. per fundum. ff. de serui. rustic. prædico. & l. post mortem. ff. de adoptio. Item quia repudiando uidetur hæreditatem habere pro derelicta. l. j. & ij. ff. pro derelicto. & maxime si nunquam habuit possessionem bonorum hæreditatis: quia tunc cessat. l. si quis vi. §. differentia. ff. de acqu. possel. §. Item quia nihil tam naturale, quam eo uinculo unumquodque dissolui, quo ligatum est: ut. l. nihil tam naturale. ff. de reg. iur. & sola & nuda uoluntate aditur, & quantur hæreditas. l. pro herede. in principio. ff. de acquiren. hæredi. igitur debet sola uoluntate posse admitti, per d. l. nihil tam naturale. & per not. in l. j. C. de pactis. Item hoc maxime procederet, quando fuisset adita hæreditas per cohæredem: quia facta repudiatione, fuit habita pro derelicta, & acquisita cohæredi. l. j. §. is ita. C. de cadu. tollen. Item, quia repudiando, uidetur fateri se nunquam adiuisse, uel si aliquid fecit, propter quod præsumatur adiuisse, sed nunquam habuisse in rei ueritate animū adeundi, & sic, quod uere non adiuerit, & ita contra confessionem suam ipse, uel hæres suus contrauenire non potest. l. deerunt. §. primo. de interroga. actio. & ita reperio consultum per Baldum, in consilio suo cxxxvij. quod incipit, Ioannes Symeonem & Petrum filios suos in fin. v. colum. uersiculo, circa tertium repitum illud Et uiam istam opinioem puto uenire, quia licet quis

a Repudiare. Renunciatio facies nonis forma est, uincit et reuocatio, & doctores solum partem meam hæreditatis paterna, non sic renuncio parti mea. Paul. de Cast. in l. sicut. C. de repu. hæred. Vide formam instantiæ dictarum renunciatio in spec. de pactis. §. 2 in. 1. & 2. ubi plenius.

b Repudiare. Repudians qui bus casibus reneatur, Bald. in rubr. C. si quis alit. test. prohib.

quis non possit hereditatem aditam proprie loquendo, repudiare: ut dicta. l. ficuti. C. de repudi. heredi. tamen in sui praeiudicium potest, maxime in casu nostrae questionis, in quo verbum repudiatio, nisi operaretur, nihil valeret: & ideo ut potius valeat dicta repudiatio, quam pereat, expono verbum, repudiatio, pro renunciacione. Nec est inconueniens, quod vnum verbum capiatur in proprie, ad hoc ut aliquid operetur ut cap. cum dilectus. extra de consuetu. & argu. glo. nor. in. l. & puto. §. primo. ff. famil. her. cu. ibi not. & praefertim cum dicta verba repudiacionis sint prolata à muliere vel à minore, qui communiter ignorant vim & potestatem vocabulorum. & pro hoc allego glo. singul. in leg. quories. C. fami. her. secund. & dicit, quod omnes testatores nesciunt dicere, heredem instituo. & ex praedictis concluditur, quod cautela domini Paul non est necessaria, tamen est utilis, ut euitentur opiniones.

a In medio cortina existente. Testes testamēti debent, videre testatorem. l. si non speciali. & ibi omnino Docto. & Alex. C. de test. ideo si cortina est in medio, non probat nisi videant Bar. in. l. 2. §. idem Labeo. in. j. col. act. ulterius venio. ff. de aqua plu. arcen. vbi dicit, secus in contrahibus, ut ibi etiam per Ale. & Io. An. in. ca. ex liris. de cō sue pot. glo. in uer. audierint. quae dicit testes probare, licet cortina sit in medio. Item probant actū, qui percipiāt alio sensu quam visus, secundum Aug. in aut. de heredi. & Fal. §. hinc nobis. in ult. col. in prin. uerbi. 2. mo. Item utrum, quando testes habēt notitiam uocē contrahentium. Ray. in. d. §. idē Labeo.

Cautela, quando quis non potest probare per testes vel instrumenta, illud quod sibi debetur, qualiter testes sunt ponendi sub cortina, ad intelligendum confessionem. c c x x x.

- 1 Testis dictum de auditu an ualeat, quando paries, uel cortina est in medio inter testes, & contrahentes.
- 2 Testis testimonium de sensu proprio auditus uerborum alterius ualeat, quando ipse testis loquentis uocem notam habeat, licet personam loquentem non uideat.
- 3 Solennitas maior requiritur in testamento, quam in codicillis, uel in donatione causa mortis.

QUANDO quis non potest probare per testes vel instrumenta, vel aliter illud quod sibi debetur ab uno, nec in praesentia testium debitor uult confiteri, & creditor uult extorquere confessionem, ita ut possit eam legitime probare, solet adhiberi ista cautela, ut creditor faciat venire aliquos testes in quadam camera iuxta suam, in qua possit audire ea quae in alia dicuntur, vel faciat eos stare super lecto, in eadem camera, cortina a existente in medio, ut uideri non possint, vel sub lectica, deinde ducat debitorem in dicta sua camera, & interroget subtili modo seu ingenio, quomodo est debitor suus in tanta quantitate, & quod promittat sibi nescienti, qui interrogatus in praesentia testium non confiteretur, credens ab alio non audiri, facilliter induceretur ad confitendum, & promittendum debitum, & postea testes poterunt examinari, qualiter ipsi audierunt talem confessionem debitum, & promittentem soluere, licet non uiderint eundem, tamen habeant eius lo-

quelam notam, & uiderint ipsum ingredi domum, & tale testimonium ualebit & ad hoc communiter allegatur glossa l. ij. §. idem Labeo ait, cum quaeritur in uerba audierunt. quae incipit sic. §. dixerunt ff. de aqua plu. arcen. quae uidetur uelle, & quod ualeat dictum testis de auditu, quando paries uel cortina est in medio inter testes & contrahentes, ut notat Bart. & Docto. in d. §. idem Labeo. & Cyn. & Docto. in l. si non speciali. C. de testamen. & uidetur esse text. cu. glo. in uerbo, auditu. & ibi Docto. in ca. praeterea. extra de testi. & fundamentum est in hoc, quia regulariter ualeat testimonium de sensu proprio auditus uerborum alterius, quando testis habet notam uocem loquentis, licet personam loquentem non uideat, ut l. testium. cum autem rog. tit. ibi posita. C. de testib. & xiiij. q. ij. c. j. & ij. q. 0. ix. c. testes. & ibi tenet dominus Matheus de Machei in cxxv. notabili. quod incipit, nota quod regulariter ualeat testimonium. Sed in contrarium facit, quod tenet Franciscus Accu. & Cy. in d. l. si non speciali. ubi dicunt indistincte, non ualere tale testimonium, quia in teste requiritur visus. C. de testibus. l. testium ibi praesto fuerunt. unde secundum Bar. in d. l. si non speciali. testes qui non possunt uideri propter obicitatem nostris, non probant. sicut quod not. in l. si cum exceptione. §. in hac ff. quod metus causa. & quod dicam in sequenti cautela. Item in contrarium facit ratio, quia posset esse quod debitor propter infirmitatem, uel aliam causam mutasset uocem suam communem, & propterea testes qui non uiderunt eum loquentem, non possent clare deponere de ipso, ergo non uidentur concludere. l. non hoc. C. unde cognati. l. neque naturales. C. de probationibus. cum u. similibus. Item quia posset esse suppositus suus, qui eius dicitur debitor, & uocem simularet. Nam dicit Cyn. in d. l. si non speciali, se uidisse hominem qui tam bene transformabat se, & uoces alterius & loquelam assuuebat, qui ab uxore illius uirum, quem representare conabatur loquendo, putabatur uerus maritus esse. Item in contrarium uidetur text. in d. l. si non speciali. ibi, in conspectu testatoris. & in l. si unus ibi, uel coram testatore omnes eodem loco. C. de testam. ubi probatur, quod testes debent uideri testatorem. Item uidetur esse text. cum glo. in d. c. praeterea. extra de testib. ubi uidetur probari non sufficere testes deponere de auditu, cortina in medio existente, nisi alia adfuit aduincula. Item quia glossa in d. l. ij. §. idem Labeo. non uidet probare id, ad quod allegatur, quia glossa ibi non uidetur determinare, sed loqui interrogatiue, dum dicit, quid enim si paries uel cortina, est media inter testes, & contrahentes & testatorem, & sic solum quaerere uidetur, & non decidere. Et ita aliqui respondent ad illam glossam. Ego autem in hac materia quotidiana & utilis, ita puto esse distinguendum. aut loquimur in testamento, aut in matrimonio, aut in contrahibus uel quasi, aut in maleficijs uel quasi. Primo casu, si loquimur in testamento, & tunc tenet,

neas, quod l. nō sufficiat dicta cautela, quia oportet, quod testes videant testatorem, per d. l. si non speciali. & l. si vnus. C. de testamentis. licet gl. dixerit contrarium in d. l. ij. §. idem Labeo. quæ cōmuniter in hoc reprobatur ibi per Do&or & in d. l. si non speciali per Cyn. & Do&or. Aliqui tamen conantur saluare illam gloss. dicendo, quod illa gloss. non decidit, sed loquitur interrogatiue dubitando, ut suprà dixi. Secus forte esset in codicillis, vel donatione causa mortis, † quia maior solennitas requiritur in testamento, quàm in codicillis, vel donatione causa mortis. l. hac consultissima. C. de testam. coniuncta l. si. C. de codicillis. & l. si. C. de dona. causa mortis. & hoc vult do. Mattheus de Mathesi. in d. suo not. cxxv. quod incipit. Nota, q̄ regulariter valet testimonium. In matrimonio non credo, vt faciant plenam fidem, sed cū aliis adminiculis sic, ut in c. præterea. cum gloss. extra de testibus. quam ita intelligo. In contrahibus vero vel quasi, teneo quod probent sufficienter, ut not. gloss. iij. quæst. viij. testes. & ita potest intelligi in d. §. idem Labeo. & per not. in §. si vero absunt. in auten. de hæredit. & Falcid. colum. j. & per Cyn. & Jacob. Butri. in l. testimonium. C. de testibus. & per speculat. in titul. de testi. §. j. versicul. item quod causa & per Ioan. de Imol. in d. §. idem Labeo. & ibi per Do&or. In maleficiis dic, ut dicam in sequenti cautela. & intelligo prædicta, quando testes habent notas contrahentium voces, ut not. per Do&or. in iuribus. præallegatis. Item intelligo omnia prædicta esse subicienda arbitrio iudicis, qui habeat considerare, si testes habebant vere notas voces, & si decipi potuerunt per prædicta.

**Cautela quomodo debeant depone-
re testes, quando dicunt ali-
quem commisisse delictum de
nocte.** CCXXXI.

1 *Testis dictum valet, si deponat de maleficio de nocte commissio ad lumen lune.*

SI aliquis fuit accusatus, quod de nocte commisit aliquod maleficium, & testes depouunt se vidisse, Cautela est ut inspicatur, si illa nocte luna lucebat, quia si non erat lumen lune, poterit & debuit capitulari & probari, quod illa nocte maxime illa hora, qua dicitur maleficium commissum, luna non lucebat, & propter hoc testes non potuerunt bene videre, quia nox erat obscura, & si testes aliqui de maleficio dixerint, reprobabuntur, ut probatur per glo. notabilem in l. si cū exceptione. §. in hac. super uer. ignorantiam. in fi. ibi, dum dicit, cum talia fiant de nocte, vel in multitudine hominum. ff. quod metus causa. secundum Bald. & Ange. ibi. & ita etiam tenet Bald. in l. Arethusa. ff. de statu hominum. & in c. j. §. porro. in titu. quæ fuit prima causa bene. amit. in v. lib. ubi dicit Ol-

dra. quendam accusatum de maleficio commissum de nocte, defendisse per dictam gloss. & ideo si lumen lune fuisset, ualerent dicta testimia, qui deponerent de maleficio, secundum Barto. in suo tractatu. de teste. per l. non minorem. C. de transactio.

**Cautela quando dubitatur an
aliquis debeat interesse ele-
ctioni, cautela est, quod ad-
mittatur cum protestatio-
ne.** CCXXXII.

2 *Electiōi alias legitimæ non nocet, si non habentes vocem, cum alijs admissi fuerint.*

CUM dubitatur an aliqui debeant interesse electioni, & tempus instat, ita quod commode nō possit recipi probatio, an de iure hoc eis competat, cautela est, ut admitti debeant cū protestatione, ut eorum voces valeant, si & in quantum appareat postmodum eos debuissē interesse, ut c. Cumana. de elect. & in c. in Genesi. eodem tit. † Non enim nocet electioni alijs legitimæ, si non habentes vocem fuerint admissi cum alijs. ita dicit Abbas Sicut. in dicto capitulo, Cumana. in prin. vers. sexto no. cautelam & practicam. quod tu nota pro electione summi pontificis, vel rectori scholarium, ut si dubitatur, an aliqui Cardinales possent dare vocem, vel aliqui scholares, ne deferatur electio, possent admitti cum dicta protestatione.

**Cautela pro notario, qui nescit
ordinare instrumentum in for-
ma solenni, quod alter ex con-
trahentibus poterit illud di-
ctare.** CCXXXIII.

1 *Tabelliones ex se instrumentum inter partes dictare debent, cum ad hoc teneantur.*

MULTI tabelliones reperiuntur, qui nesciunt dictare vnum instrumentum in forma solenni, vel si sciunt, vellent euitare laborem in dictando, ideo utuntur ista cautela, quia faciunt formam instrumenti, per aliquem contrahentium ordinari, & ipsi postea scribunt, & in publicam formam redigunt. Quæritur, nunquid possit dic, quod sic, ut xij. q. ij. cum redemptor. ibi, scribendam dictaminis. Ipse tamen notarius per se postea diligenter considerabit singula verba, & quod ei videbitur emendabit.

† Melius tamen esset, si ipse per se faceret, cum ad hoc teneretur, ut eleganter no. Spe. in tit. de instrum. edi. §. restat versicu. quid de hoc, quod faciunt quotidie tabelliones. quem sequitur

II Abbas

a Molendino.
Molendinū no-
uum an possit
ædificari in flu-
mine, in præu-
dictum destru-
cti. Bar. in l. fin.
ff. de vñe. & ibi
Ang. & Doc. in
l. quominus. an
tepenul. colū.
Molendinorū
supra aquā posi-
torum materiā
ponit Bar. in d.
l. quominus. in
fi. & gl. & Bart.
in l. si epistolā.
§. si aqua. ff. de
acqui. rer. do.

Abbas Sicul. in c. cum. P. tabellio. in fi. extra de
fide instr. quod not. quia quotidianum est, &
seruatur in practica. & per illa semel defendi
quendam Doctorem medicum accusatum Ven-
etiis, apud officium aduocatorū communis,
ex eo quod dederat copiam literarum commē-
datitarum ad dominium notario vniuersitatis,
qui de verbo ad verbum illam transcripsit, &
dominio misit.

**Cautela quod quis non admitta-
tur ad officium nisi sit ciuis,
facias quod vnus moueat li-
tem illi, quod non sit ciuis.**
CCXXXIII.

1 *Pœna remotionis ab officio quantumcunque im-
ponatur, officio durante, de crimine cognosci potest.*

SI quis vult, vt aliquis non possit admitti ad
officium, stante statuto, quod quis non ad-
mittatur ad officium, nisi sit ciuis, facias, quod
vnus moueat litem illi, quem tu vis non habe-
re officium, quod non sit ciuis, quia pendente
illa lite, etiam si eligatur, non debet admitti
ad illud officium. vt l. si vt proponis. C. quando
promota. non est necess. & ibi hoc tenet Bal. per
illum tex. & si tu vis, vt habeat effectum, oppo-
nas tempore electionis faciendæ, quia tunc nō
poterit expediri illa causa, & interim alius eli-
getur, & sic remanebit exclusus. Sed si oppone-
retur ante, non haberet effectum, quia illa cau-
sa deberet expediri infra illud tempus, in quo
facienda esset electio, ad hoc ut possit eligi si
vere esset ciuis. per text. not. in l. j. ff. de glan.
legen. & per ea quæ ibi not. Bar. quod not. & fa-
cit l. iubemus. C. ad l. l. repetit. & quod notat
Bald. in extrauagan. de pace. Constan. in vltima
charta in principio. versicul. & nota. † Vbi di-
cit, quod quantumcunque imponitur pœna re-
motionis, durante officio potest cognosci de
crimine, nam si expectaremus finem officii, fru-
stra fieret amotio, ut d. l. iubemus. Sed non vi-
detur curandum de ista cautela, quia donec du-
rat hæc contentio, non currit tempus officii, p-
ea quæ not. Bal. & Doc. in l. contra maiores. C.
de inoffi. testa. & Bar. in l. ij. §. non solum. ff. ad
Tertul. Sed potest dicere, quod cautela proce-
dit, quando de necessitate de presenti debet
fieri electio successionis.

**Cautela quando molendinum
est destructum impetu aquæ,
quomodo constabit, quod
non perdidit eius possessio-
nem.** CCXXXV.

1 *Molendinum fixum in terra, & sub aqua, si flumi-*

Bartho. Capol.

*ni impetu de structum fuerit, nisi reedificetur,
eius possessio amittitur.*

QUIA hoc mane legimus in l. si quis ex ar-
gentariis. §. si initium tabularū ff. de edē.
vbi gloss. fecit mentionem de molendino a.
Propterea ponamus vnam cautelam in materia
molendinorū. † Nam si aliquis habuit u o-
lendinum fixum in terra sub aqua, quod impe-
tu fluminis, vel aliter destructum est, si non re-
edificatur, perditur possessio, ut habetur in l. si.
ff. de vluapio. Et ideo cautela est, ut nunquā
perdatur possessio, q- fiat protestatio de qua cō-
ficiatur publicum instrumentum, quod nō ob-
stante destructione, intendit tenere & possidere
locum & alueum fluminis, & debet unū signū
facere, puta apponere palos ligneos in aliqui-
bus locis, vel partibus clausule molendini. Nā
ex illis lignis, vel antiquis molendini, vel etiam
nouis, apparebit ipsū tenere possessionē flu-
minis vel aluei, pro molendino maxime stante
dicta protestatione, & tunc inuito ipso, non po-
terit alius occupare dictum flumen, vel ibi ædi-
ficare, ut eleganter dicit Angel. quem sequitur
Ioan. de Imol. in d. l. fina. ff. de vluapio. de qua
quæstione vide latius per Barto. & Doc. in d. l.
fina. & per Barcol. in d. l. quominus. in xvi. q. ff.
de flumi. vbi plene tractat materiam molendi-
norum. & ego dixi plene de quæstione, in tra-
ctatu meo de seruitu. in tit. de aquaduc. in ix. q.
principali. circa principium.

**Cautela contra iudicem qui non
vult causam expedire de prote-
statione, quæ fieri debet con-
tra ipsum, ad hoc ut faciat li-
tem suam.** CCXXXVI.

1 *Iudex si in iudicando negligens fuerit, vel iudicare
differat, alteri parti læsæ tenetur.*
2 *Iudex in dubio in negligentia esse non præsumitur,
nisi pars protestata fuerit.*

SI iudex est timorofus in procedendo, aut si-
mulat procedere ad ulteriora, & tamen non
facit, dic quod cautela est, ut pars uadat ad supe-
riorem illius iudicis, & faciat ipsū compelle-
re, ut procedat, ut habetur in c. j. extra de sup-
plen. negl. prælatorum. facit quod not. Barto. in
tract. repræsalium. & quod not. Bald. in c. j. in
prin. in tit. de mili. vasa. qui contumax est in vñ
bus feudorum. & ista practica seruatur quoti-
die. Secunda est, vt pars ipsa humiliter instet
coram iudice, vt debeat procedere ad ulterio-
ra, quod si non facit, grauata poterit appellare.
& hæc duo remedia ponit Ioan. And. in c. dile-
cto. de prabendis in nouella. & vide ad hoc Bal.
in fine. C. de sent. & l. ij. C. vt lite pendente. † Si
iudex est negligens in iudicando, uel differt ut
dicare scienter, tenetur alteri parti læsæ, vt
insti.

instit. de obligatio. quæ ex quasi delicto. in prin.
& lex maleficis. §. si iudex. ff. de actio & obli-
gat. & l. si ff. de variis & extraordinaria cognitio.
& ibi hoc notat Bar. Bal. & Ang. & alij in l. m. a.
cipia. C. de feruis fugitiuis. & Bar. in l. non quic-
quid. ff. de iudi. & Bar. Bal. & Doctor in l. j. C.
quomodo & quando iudex. & Bal. & alij in l. ar-
gentarius. §. cum autem ff. de eden. & Bald. in l.
obseruare. §. proheretici. in l. 8. q. ff. de offi. proco-
su. & leg. & in c. j. §. iudices. in 3. colum. in titu.
de p. m. r. firm. Bar. Ange. Imo. in l. quarta. §.
in eo ff. de dam. infest. & per Ang. in auten. scen-
ticas non solum fideiussor. col. 5. & per Docto. in
l. si quando. C. de testibus. & in l. si quis in con-
scribendo. C. de p. m. r. cum similibus. Et licet
sit dubium, an hoc casu faciat litē suam, an ue-
ro puniatur, ut habetur in dictis locis, & maxi-
me per Ang. in d. l. m. a. cipia. tamen dico, quod
puniatur ista negligentia etiam quando iudex
est negligens in puniendo, & in faciendo dare
pœnam parti, quæ ei dari debet per alteram ex
dispositione iuris communis, vt singulariter
vult Ange. in dicta auten. scencticas non solum.
& c. in prin. per illum text. qui dicit, quod facit
litē suam. Et idem tu dicas, quando imponit
minorem pœnam quam deberet, ut l. nulli. in
fine. C. de sac. bapti. reite. & in his duobus casu-
bus, quando est negligens in puniendo, uel mi-
nus punit quam debeat, minuendo pœnam sine
causa legitima, iuxta not. in l. quid ergo. §. pœ-
na grauior. ff. de glis qui no. infra. & in l. si seue-
rius. C. eodem titu. eadem pœna tenetur iudex
quæ delinquens venit puniendus, vt est casus
singularis in d. l. nulli. Item etiam infamatur, ut
est casus vnicus in l. feruos. in fine. C. ad l. lul.
de ut public. & priu. secūdm Host & Io. An.
& Ant. de But. in ca. de causis. de offi. delega. &
ita etiam tenet Ludo. de Rom. in singulari suo
q. 8. quod incipit, tu heres. & adde quod not.
Bald. in auten. statumus. C. de episcop. & cleri.
† Sed aduersus, quod in dubio iudex non præ-
sumitur fuisse in negligentia, nisi pars fuerit p-
rellata, ut notat Imo. in l. amni. §. Sabini. in fi.
ff. de dam. infest. Ideo sis cautus, vt quando iu-
dex prorahit causam in longum, ei prosteris
de pœnis iuris, si non procedit in causa, uel si cō-
demnat uel puniat in minori summa, vel pœ-
na, quam debeat, ita alias obseruauit. & adde q.
dixi in præcedenti cautela.

Cautela, quomodo solutio per partes ualeat. CCXXXVII.

1 *Creditor particularem debiti solutionem recipere
non cogitur.*

1 **C**REDITOR non cogitur recipere parti-
cularem solutionem debiti, l. tutor. §. Lu-
cius. ff. de usuria. & l. qui hunc & limauerunt. ff. si
certum petatur. & ibi hoc plene no. & est ratio
quia particularis solutio solet parere multa in
commoda creditori, ut l. plane. ff. l. m. heretici.

& no. glo. i. 6. q. prima. reuertimi. in princip. in
uerbo, expleui. & habetur in l. cū hi. §. in cau-
sa. ff. de transactio. & e contra solet parere mul-
ta incommoda ipsi debitori soluenti. ad quod
unde, quod not. Bar. in l. secunda, in princ. de de-
bito. ciuil. C. libr. 1. 1. Sed cautela est, quod cre-
ditor cogatur recipere particularem solutionē.
Nani si sunt dati fideiussores per debitore, cre-
ditor tunc nomine unius fideiussoris cogetur
recipere particularem solutionem, & ideo de-
bitor soluat nomine unius, quia poterit, vt est
tex. singularis in l. in his si duos. ff. de fideiussor.
ri. & ita no. dicit Ang. in l. qui pignori. ff. de pi-
gno. & in l. fin. ff. quibus modis pign. uel hypo-
thol. Et similiter etiam sis cautus quando credi-
tori tuo pignoraſti plures res, quia licet non te-
nearur unam relaxare, nec pignus pro ea re li-
berare nisi soluto toto debito, vt l. qui pignori.
& l. quandiu. de distict. pignor. tamen si erunt
dati fideiussores soluendo pro uno, liberabitur
una res pignoraſta pro illa summa soluta. Et p-
dicta intellige uera, quando fideiussores essent
obligati simpliciter, quia tunc haberet benefi-
cium diuisionis. iuxta notata in auten. præsen-
te. C. de fideiussori. & in corpore unde sumitur
uel quando se pro certa parte obligarunt, secus
si se obligassent in solidum, renunciando benefi-
cio epistolæ diui Adriani. & autenticæ præſenti
de fideiussori. & beneficio de duobus reis de-
bendi, licet communiter sit per fideiussor. q. i. isto
casu, quilibet fideiussore teneretur in solidum.
& hoc casu sicut creditor non cogetur reci-
pere particularem solutionem ab uno fideiussor.
re, ita nec etiam a debitore pro eo. Unde sis cau-
tus, quādo uis posse soluere particulariter, des
plures fideiussores qui se obligent simpliciter,
uel quilibet eorum pro certa parte.

Cautela pro matre uel patrem transuentibus ad secunda uo- ta, ut euitent pœnas iuris. CCXXXVIII.

1 *Si mater infra annum uictat, & etiam pater ad se-
cunda uota tranſeant, quas pœnas a iure ciuili
inimicitias patiuntur.*

1 **S**I mater transiit ad secunda uota intra an-
num a morte primi uiri, patitur multas pœ-
nas de iure ciuili, de quibus habetur in l. prima
C. de secundis nup. & si transiit post annum, pa-
titur pœnam. de qua in l. i. §. i. in l. i. §. i. C. de secun-
dis nuptiis. quæ est, vt si moriatur vnus filius
ex primo matrimonio, mater succederet parti-
ter cum filiis, & fratribus defuncti utrinque cō-
iunctis, in plena proprietate pro virili portione
ut in auten. de heredita. quæ ab imi. ff. de her. §.
j. & in auten. in successione. C. de ius legi. &
in auten. defunctio. C. ad Tertul. & hoc pro-
cedit, si non transiisset ad secunda uota.
1 1 2 sed

Barthol. Capol.

sed si trāsiuit antequā succederet filio, vel etiā postea, efficitur de proprietaria in effectu usufructuaria, & ea mortua, omne id in quo successit, acquiritur filiis primi matrimonij, nec de eo pōt testari, vel aliter disponere, vt est casus in l. scdm nā. C. de secund. nuptiis. & in auten. de non eligendo nub. §. j. colum. cū similib. Et idē iuris est in patre transeūte ad secunda nota, vt teneatur reseruare filiis primi matrimonij id, in quo successit filio. vt no. glo. in rub. prædicta de non eligēdo secūdo nub. & no. Azō in summa. C. de secūdis nupt. & Bar. in d. l. scdm nā. & est cōis opin. & ita sæpe consului. Sed ne pater aut mater teneantur reseruare prædicta bona filiis primi matrimonij, & q̄ remaneant veri proprietarij, cautela est, vt transeāt ad secunda uota, filiis primi matrimonij uolentibus & consētientibus. vt est glo. sing. in auten. de non eligendo secūdo nub. §. j. in verbo, copulātur. quæ dicit inuito filio, & non plus. & illam glossellam aliqui nō habent. se debet esse quæ uult a contratio sensu, q̄ filio non inuito, sed uolente, secus, esset. de quo habet, p. Lud. de Rom. in sing. 257. & in consi. 218. & habetur p. Bar. in l. j. C. de his quæ pen. no. & per Ang. in auten. de non eligēdo secūdo nub. §. j. Itē est alia cautela, q̄ quādo alter coniugū uult transire ad secūda uota, ut prius petat licētiā ab altero, qua concessa, si crāsīt ad secūda uota post annū a morte coniugis, nō cadit in aliquā penā, secus si in intra annū, ut singulariter no. Bal. in l. C. de secūdis nuptiis. de quo dicatis, ut ibi per eum.

Cautela quod ille qui timet poni ad torturam, appellet ante.

CCXXIX.

- 1 Tortura terrorem si iudex reo iniecerit, appellare potest.

SI quis timet ne contra ius ponatur ad torturam, puta, quia forte iudex comminatus est ei, appellet. I potest enim appellare, quando iudex iniicit terrorem. ut l. si quis prouocatio ne. C. de appella. & not. Inno. in c. cum cessante extra de appella. & Bald. in rubrica. C. commi. uel epist. & in d. l. si quis prouocatione. quo casu, confessio secuta erit ipso iure nulla. l. prima. ff. nil. nou. appel. pen. Nec est in hoc articulo opus, ut superior inhibeat, quia periculum est in mora. ita eleganter dicit Bal. in d. rubrica. in fi. penul. colum. & ideo si uis, quodd confessio facta in tormentis, & post ratificata non ualeat, cautela est, ut prius appellet, antequam ponatur ad torturam.

Cautela pro debitore, ad fraudandum creditores.

CCXL.

- 1 Sententia contra debitorem lata, quo casu etiam creditor non cere habeat.

AD hoc, ut debitor fraudet creditores suos, ut nihil habere possint, cautela est, ut desinat possidere, & postea agat rei uendicatione contra possidentem, & patiat se uinci. I nam hoc casu, si creditor sciuit super tali re moueri item per debitorem, uel debitori, & patiat debitorē litigare, sententia lata aduersus debitorem in tali re, nocebit etiam creditori, tamen si apparet de collusionē debitori, nihil p̄desset talis cautela l. si suspecta. in princip. ff. de in officio. testam. & l. si per lusorio. in princip. ff. de appel. alias sic. ut l. superatur circa fi. ff. de pigno. & hanc cautela ponit Ang. in d. l. si superatus. & Bald. in l. pen. ff. de peti. heredita. quā cautela tibi non trado, ut ea utaris ad malum sed ut scias cauere a uolente uti contra te.

Cautela pro illo qui promissit alii cui turpe quid facere, est cautela, ut potius per pignora, quam rem.

CCXLI.

- 1 Datum si aliquid suorit uni ex causa turpi, ex parte utriusque, scilicet tam dantis, quam recipientis, repeti non potest, secus si pignora data fuerint.
- 2 Solutus ante omnia restituendus est, etiam si effectus prado, nisi intentet conditionē, ob turpem causam, quoniam tunc audiri non debet.
- 3 Hares infra tempora faciendi inventarium, conueniri non potest, nisi reali actione conueniatur.
- 4 Scholares facientes conuenticulas contra doctores, si dent libros, uel aliam rem propter suffragium promittant, repetere non possunt, sed bene si seus auferre.

LEGIMVS hodie l. iurigentium. §. si ob maleficio. ff. de pact. ubi est una glo. no. quæ dicit, I quodd si aliquid est datum uni ex causa turpi ex parte utriusque, scilicet tam dantis, quam recipientis, puta, ut homicidium faciat, iuxta l. generaliter. & l. plagi. ff. de vera. oblig. uel datum est aliquid officiali qui tenetur denunciare maleficia, ne denunciet maleficiū commissum, quod est turpe ex parte utriusque. ut l. si a reo. §. fin. & ibi Bar. & Doct. ff. de fideiuss. uel si est data pecunia iudici pro sua indemnitate in casu, quo condemnatur in syndicato, si male iudicauerit quibus casibus illud quod est solum repeti non potest, quia in pari causa turpi, melior est conditio possidentis. ut est casus in l. pe. ff. de condi. ob turpem cau. & not. p. glo. in d. §. si ob maleficio. Sed si sunt data pignora pro dictis causis uel aliqua earum, etiā secuto implemento ex parte recipientis, potest ille qui tradidit pignus, agere rei uendicatione contra detinentem pignus, tanquam cōtra quē libet extraneū possidentem, uel retinentē rem non suam. iuxta l. officium. ff. de rei uend. ut dicit gl. in d. §. fin. ob maleficiū. per l. de eo. §. pe. & fin. ff. ad exhibendum. licet non possit repetere.

tere per conditionem ob turpem causam, ut dixi. & sic est vis in modo agendi pro reperi-
 2 tione, si ut dicitur in simili: ¶ quod licet spolia-
 tus sit, ante omnia restituendus. l. si quis a te fun-
 dum. C. ad l. iul. de vi. etiam si esset prædo. c. li-
 teris. extrâ de restitutio spoli. tamen si inenta-
 ret conditionem ob turpem causam, non de-
 beat audiri. ut nota. Bar. & Doc. in d. l. pen. ff. de
 conditio. ob turpem cau. & sic dicitur in simili
 de marito, qui si conuenitur actione de dote,
 non tenetur nisi in quantum facere potest. l. si
 maritus ff. sol. matrimo. secus si conueniatur
 rei vindicatione. ut habetur in l. Nescimus. §.
 fundum. ff. de re iudica. & in l. ex diuerso. ff. sol.
 3 matrimo. ¶ Similiter dicitur in hærede cõ-
 ficiente inuentarium, quia non potest conueni-
 ri intra tempora conficiendi inuentarium, se-
 cus si conueniatur actione reali. ut habetur in
 l. si §. donec. C. de iure deliberandi. & licet non
 possit repeti, quod datum est per conditionem
 ob turpem causam, quando turpitudine est ex
 parte utriusque, ut l. penult. ff. de conditio. ob
 turpem causam. tamen si data sunt pignora, pos-
 sunt vendicari, & fiscus auferre potest ab indig-
 no. ut dicit glo. in d. §. si ob maleficium. in fin.
 quod intellige secundum Bald. ibi, quando fuit
 translatum dominium & acquisitum indigno.
 iuxta nota. in l. prima. C. de hæredibus instituē.
 & ita loquitur l. Lucius ff. de iure fisci. secus si
 non transiit dominium, sicut est in pignore
 4 dato. l. pignus. C. de pigno. actio. ¶ ideo si lico
 lares faciunt conuenticula illicita, puta de cas-
 sando aliquem doctorem legentem abque legi-
 tima causa. si dant pecuniam vel libros, uel alia
 rem, ut promittatur sibi vox vel suffragium, nõ
 potest repetere ille qui dedit: quia in pari cau-
 sa melior est conditio possidentis. sed fiscus po-
 test auferre ab illo indigno recipiente, & appli-
 cabitur ipsi fisco. ut dicta l. Lucius. secundum gl.
 in dicto. §. si ob maleficium. Sed si dedit pigno-
 ra, ex quo non transiit dominium, poterit il-
 la repetere per rei vëdicationem, per prædicta.
 nec fiscus poterit auferre ab indigno dante vel
 recipiente. Alia & ideo cautela est pro promit-
 tente, ut potius de pignora, quam det rem, trãf-
 ferendo dominium: quia dando pigno, sine pe-
 riculo poterit recuperare, sed transferendo do-
 minium non poterit, nec recipiens poterit reti-
 nere, quia auferetur ab eo, & applicabitur fisco
 quod est notandum.

Cautela pro illo qui habet pro-
 bationem tempore peritu-
 ram, qua perempta, aduersa-
 rius sibi moueret litem super
 ipsa: CCXLII.

- 1 Processus extraordinarius cum aliquo fundari de-
bet.
- 2 Iurisdictionis contentiose natura aduersarium re-
quirit.

Si possideo quendam rem, quæ mea est, & de
 dominio meo habeo testes, sed timeo ne mo-
 riantur, & timeo de Sempronio, ne his mortuis
 moueat mihi quæstionem dominii: quia forte
 res illa quondam fuit sua, vel suorum maiorū.
 ut C. de proba. l. siue possidens. quomodo mihi
 succurreret? Aduerte, quia licet testes possint
 examinari ad perpetuam rei memoriam, ut in
 auten. si quis ab aliquo. C. de testib. & nota per
 glo. & Doc. in l. in lege Aguil. si delatum ff. ad
 l. Aquil. & in c. quoniam fre. uenier. extrâ ut li-
 te non contest. ¶ & iste processus sit extraor-
 1 dinarius, tamen cum aliquo fundari debet, ut l.
 inter litigatores ff. de iudi. Aut ergo mihi mo-
 uetur de hoc quæstio, puta distamando, q̃ res
 nõ sit mea, & habeo aduersarium fundatum ex
 diffamatione. ut l. diffamari. C. de ingenu. ma-
 nu. & l. cum Titia. ff. de accusa. & l. athletas ff. de
 Fal. & c. licet. extrâ de accusatio. Eodem modo
 si habeo aduersarium fundatum ex aliquo an-
 te gesto, qui p̃sserit mihi mouere quæstionem,
 puta quia iam fui sibi obligatus, licet fecerit
 mihi pactum de petendo, aut nulla materia ex-
 citat quæstionem, tunc istud iudicium non po-
 test fundari: quia non est cum quo fundari pos-
 sit, & sic oportet silere. Et ideo ubi nec speciali
 materia, puta ex contractu uel quasi, delictu uel
 quasi est vel esse debet aduersarius certus, nec
 ex generali materia est aduersarius verisimilis:
 tunc potest fundari processus examinis testium
 ad perpetuam rei memoriam: quia non est cum
 2 quo seu contra quem ¶ quia natura iurisdic-
 tionis contentiose requirit aduersariū. Vnde cau-
 tela potest esse, quod per interpositam personā
 quis faciat se distamari, tunc cum illa persona
 fundaretur iudicium: & occasio illius posset ci-
 tari facere ceteros qui volunt contradicere. ut
 C. si ut se ab heredi. ab inten. si omnes. & habes
 simile ff. de nego. gesti. l. at qui natura §. cū me
 absente, ut dicit Bal. in aut. si quis ab aliquo. C.
 de test. in ij. col. uerfi. sed hic dubitatur de tali
 quæstione. quod nola pro illis qui habent pos-
 sessiones & non habent instrumenta de domi-
 nio, & alii quorum antiquitas fuerunt, habent
 instrumenta de suo quodam dominio antiquo.

Cautela de ualido contractu si-
 mulato, & de aliis inualidis cõ-
 tractibus. CCXLIII.

- 1 Simulationis species tres esse dicuntur.
- 2 Statutum est Veronæ, quod nullus doctorum colle-
gium intrare possit, nisi inter alia habeat summā
Azonis, & omnes Bartoli lecturas.

Tres sunt ¶ species simulationis, una quan-
 do vnum agitur tacite inter contrahētes,
 & aliud exprimitur, & de ista loquitur totus ti-
 tulus. C. plus ualere quod agitur, quam quod
 si. con. & c. ad nostram. extra de emptione & uē-
 ditione. & c. illo uos. de pign. & l. iurisdicentium
 11 3 §. dolo

S. dolo malo, in fi. ff. de pac. cum si. Secunda species est, quando aliquis simulate exprimitur, & in effectu agitur inter partes: exemplum, si rusticus donat vel vendit quotidie possessionem suam civi, ut euiet onera & fadiones, tamen tacite agitur, quod contractus sit nullus: quia non intendunt quod sit donatio vel venditio: & de ista loquitur l. nuda. C. de contrahenda stip. & l. imaginaria. ff. de regul. iur. Tertia species est, quando partes intendunt vere aliquid agere, sed contractus modico tempore est duraturus, & propterea praesumitur simulatus. exemplum, quod mihi Bononiae contigit, dum ibi esset bellum maximum, & unus qui habebat saluum conductum pro persona & rebus suis, volebat portare sub saluo conductu libros meos, & volebat quod sibi donarem vere, ad hoc ut posset iurare libros esse suos, & postea dum esset Ferrar. mihi restitueret, quod tamen facere nolui: Nam si fecissem, fuisset tertia species simulationis. Vel pone aliud exemplum quod uidi de facto. ¶ Statutum est in ciuitate Veronae, quod nullus possit intrare collegium doctorum, nisi inter alia habeat summam Azonis, & omnes lecuras Bar. Vnus qui non habet lecuram Azonis, vel omnes Bart. facit istam simulationem: quia dicit amico, dones mihi tuam summam Azonis, & Bartoli pro die tantum examinis mei, & quod donatio non durat ultra, ad hoc, ut possim iurare cum veritate me habere summam Azonis & Bar. postea tibi restitui. Nam haec est tertia species simulationis, de qua loquitur l. iij. §. si ab ignoto. ff. de manum. titu. generali. de istis tribus speciebus simulationis uide in eleganti consil. Barto. quod incipit, Petrus Nicol. & per Paul. de Cast. in d. l. iur. gentium. §. dolo malo. & istae tres species simulationis fiunt de actu prohibito ad permillum, & sunt de iure prohibita, ut patet ex praedictis. Potest addi quarta species simulationis, quae fit de contractu permisso ad contractum permillum: quia de vno tacite agitur qui erat permillum, & exprimitur alius qui similiter est permillum, exemplum, uolo tibi mutare centum vere, & iste contractus est licitus, sed nolo quod fiat instrumentum de mutuo, sed de deposito, ad hoc ut facilius possim te conuincere, per l. fin. C. de posit. certe talis simulatio est licita, ex quo fit de permisso ad permillum, uel pone aliud exemplum, maritus quod non habuit totam dotem, fecit instrumentum de tota dote recepta solenniter, sed quia vere deficiebant aurei puta centum, uoluit quod ficeret confiteretur se habere in deposito centum aureos, cum in ueritate esset debitor ex causa dotis: certe ualeat ista simulatio, ut probatur in l. Lucius Titius cum haberet. ff. de positi. & not. Bal. in rub. C. de co. ti. Et ideo ex praedictis sis cautus, quando vis contrahere cum uno vere, & ex illo contractu non esset tibi sufficienter, vel facilius succursum, ut tu possis instrumentum facere, vel de alio contractu, quod habeat faciliorem expeditionem, sicut sit contractus depositi, ut dixi. quia nullus contractus est prohibitus, &

a Simu. est. li. Simulatio in persona, & ueritas in actu est, quod unus pro altero recipit instrumentum, & ex eo acquirit ius uerae personae & non fictae, & valet actus. Bald. in l. cum precibus. in fin. C. de probatio. Simulatio non praesumitur, si constat de ueritate actuum. Bald. in l. ei qui ad fi. C. de distra. pig. nec in dubio. l. quauis. & ibi Bald. C. si quis alteri uel sibi.

nemo decipitur, & ita saepius obseruatur.

Cautela, quibus casibus pactum legis commissoriae sit ualidum. CCLIII.

- 1 Pactum pignoris & legis commissoriae a parte debiti factum, a iure reprobatur est.
- 2 Feneratores Bononienses, quo casu pacto legis commissoriae abutuntur.

1 PACTVM ¶ pignoris & legis commissoriae factum a parte debiti, est reprobaturum a iure, quando datur pecunia debitori, vel etiam efficitur debitor ex alia re, & debitor dat pignus creditori cum pacto, quod si non soluit debitum intra certum tempus, pignus sit emptum pro precio debiti: quia lex praesumit, quod debitor qui indiget alia re, & non possit soluere, daret pignus multo maioris precii, quam sit debitum, & sic facilius deciperetur: ideo lex uult, ut non ualeat, uel i. ij. & fi. C. de pac. pig. & l. eod. quod fallit, quoniam illud pactum pignoris fieret ex interuallo post debitum contractum, quia non praesumitur esse in tanta necessitate, ut l. Titius. ff. de constit. pecu. & ibi hoc no. Bar. & alii Doc. & idem not. Bar. & omnes Doc. in l. quauis. alias incipit, Calipodius. ff. de solut. & Bar. in l. si fundus. §. fin. ff. de pig. Item fallit, quando pactum esset uel pignus esset venditum iusto precio, quia tunc cessaret omnis deceptio praesumpta, ut est casus not. in d. l. si fundus. §. fi. & ibi hoc no. Bar. & hoc casu fieret aestimatio per iudices, ut habetur per Bar. in l. ij. & fi. C. de pac. pig. & l. comif. & l. fi. C. de iur. do. impe. & d. l. si fundus. §. fi. & in d. l. quauis. & in d. l. Titius. ¶ Et ex hoc infertur cautela, qua utuntur feneratores Bonon. ex consil. aduocatorum & procuratorum antiquorum, uidelicet quod fiat pactum pig. & legis commissoriae, ut si non soluitur pecunia, pignus sit emptum precio aestimando per tales, & tales arbitratore, quos ex tunc partes eligunt, ut no. dicit Barto. in d. l. fi. C. de pac. pig. & l. eadem. & in d. l. si fundus. §. fi. de pig. Nam poterunt conuenire primo iis arbitratore seu aestimato, de aestimando pignus pro precio debiti, licet multo plus ualere. Sed si de ista conuentione constaret, diceretur fieri fraus legi, & non ualere. per l. fraus. cum ibi not. ff. de legi. & l. non dubium. C. eodem tit. conuicta l. doli. §. diuersum. ff. de noua.

Cautela pro filiis, ne teneantur ad soluendum delicta patris, stante statuto, quod filius mercatoris teneatur ad debita patris: CCXLV.

- 2 Filius pro debito uel facto patris, regulariter non tenetur.

Statutum

- 1 Statutum si sit: quod filij mercatorum ad patris debita teneantur, etiam si hæredes non probentur, an ualeat.
- 3 Exhæredati filij pro mortuis habentur, & inuiti a paterna hereditate repelluntur.

LICET regulariter filius pro debito uel facto patris non teneatur, ut in toto titulo. C. ne filius pro patre. & habetur per glossam ordinariam. j. q. 4. in summa, & per glo. 24. q. 3. in sum. & in c. non debet de reg. iur. in 6. & p. Sa. ly. in l. quisquis. §. filij. C. ad l. iul. maiest. in quibus locis habet i quibus casibus filij teneantur pro patre uel non, & tamen si statutum est quod filij mercatores teneantur ad debita patris, etiam si non probentur hæredes, uel constet quod repudiauere hereditatem patris, & statutum ualeat, licet sit durum: quia ualeret factum inter eos, iuxta no. in rub. C. de decre. de curio libro x. Et procedit etiam illud statutum regulariter, etiam si filij non essent hæredes patris: ut sentit glossa in l. dotis tue. C. de iure dotium. secundum Bal. ibi. Sed remedium est, quod filij non teneantur, uidelicet ut pater exhæredet eos. Nam exhæredati habentur pro mortuis, & inuiti repelluntur ab hereditate paterna: unde non debet intelligi statutum de illis, sed solum de illis qui de iure duodecim tabularum erant sui necessarii. argumen. l. j. §. pen. ff. de contra. tabul. secundum Bald. in dicta l. dotis tue. in fine facit l. 2. ff. quod cum eo. Quod ego intelligo, nisi exhæredatio esset facta in fraude m. in causa fida, & non uera argumen. l. j. §. is quoque. in fi. ibi. si sine fraude hoc factum sit. ff. de col. bo. & l. fraus, cum ibi no. ff. de legi.

Cautela ut filius teneatur pro debito patris, quod in instrumento contineatur, quod pater recepit mutuum pro alena dis liberis. CCXLVI.

- 1 Filij diuites alimentorum causa, ad patris debita teneantur.

QUID si pater sit pauper, & accepit pecuniam mutuo, nunquid sit aliqua uia per quam filij possint conueniri ex illo contractu? Tu dices quod non, per tit. ne filius pro patre. Dicas quod sic: quia si pater conuertit illam pecuniam in alimenta filiorum, qui postea sunt effecti diuites, tenebuntur ad illud debitum patris. ita singulariter no. Barto. in l. is. solu. argumen. illius text. in libro meo est. ff. de conditio. ne indebiti. & ibi Doctores. quem sequitur Lud. de Ro. in suo singulari 213. quod incipit, pater erat pauper. & ideo tu creditor sis cantus, ut dicatur in instrumento, quod 3 murtas pecuniam illam bona, ut pater possit alere filios, ad

hoc ut res sit magis clara, argu. l. fin. ff. de exercito. quod nota. quia tæpe euenire potest de facto tempore, quo est necessitas uictus.

Cautela pro filio exhæredato, per patrem prohibito aliquid habere in bonis patris. CCXLVII.

- 1 Frater tenetur alere fratrem eodem patre natum, quantumcunque patris respectu male meretur.

SI pater habens duos filios, unum exhæredauit iuste, & alium hæredem uniuersalem instituit, & in testamento expresse prohibuit, ut nullo unquam tempore daret uel concederet aliquid de bonis ipsius testatoris sibi relictis filio exhæredato fratri suo, & si unquam daret uel concederet, quod cadat a dicta hereditate applicanda cum uni seu cameræ fiscali. vel pauperibus, nisi in quantum dictus frater institutus esset coactus, vel de iure teneretur aliquid dare de dictis bonis: an possit remedium aliquid adhiberi, ut filius exhæredatus possit aliquid petere uel habere, de dictis bonis paternis a fratre suo, non obstante dicta prohibitione, ita ut frater non cadat in aliquam penam. Et dicas, quod cautela potest esse, ut filius exhæredatus petat a fratre suo alimenta coram iudice, quoniam iudex tenebitur sibi decernere alimenta, etiam in bonis patris. Nam frater tenetur alere fratrem eodem patre natum, quantumcunque male merentem respectu patris: ad hoc enim tenetur ex persona sua. ut l. cum plures. §. in primis. & l. tutor secundum dignitatem. §. si ff. de administratio. tuto. & nota. in l. non omni. C. de administratio. tuto. Nec potest pater hoc interdicere: quia talis patris prohibitio est contra ius naturale, quod est mirabile. institui. de iure naturali gen. & ci. §. sed naturalia. Et propterea iudex aditus super alimentis, debet condemnare fratrem locupletem pauperi super præstatione alimentorum, & assignabit aliquam possessionem ad alimenta, quæ æfferat redditum sufficientem ad ipsa alimenta. ut l. si quis argentum. C. de donatio. & ista erit alienatio necessaria quæ non prohibetur. ut l. non alienationes. ff. famul. hereticum. & l. peto. §. p. diu. de legatis secundo. ita consulendo tenuit Bal. in consilio. suo 243. in ordine meo, incipiente, uerbis testamenti permissis disponentis, &c. Ego autem intelligo hoc esse verum, quando filius institutus non haberet alia bona propria quam paterna: quia tunc non cogeretur præstare alimenta de dicta bonis prohibitis per iura & rationes, de quibus supra. Sed si frater haberet alia bona quam paterna, non teneretur, nec posset de bonis paternis alienari prohibitis præstare alimenta fratri exhæredato, quia cessaret fundamentum, de quo supra. Item intelligo, nisi frater exhæredatus ex opera sua

a Pro debito patris. Mutuum patri factum inop. potest repeti a filij etiam non hæredibus, in quorum alimentis uersum est. si pater non sit sol ueddo. Bar. sing. in l. his soli. ff. de condi. inde. Mutuum patri factum tempore caritatis, præsumitur uersum in alimentis suis & familie suæ. Bar. in l. fi. C. ad Macedo. in d. l. his soli. in fin. ff. de condi. ind.

commode uidum lucrari posset. argum. glo. no-
ta. in l. si quis de liberis. §. sed si filius que inci-
pit. operari. ff. de liber. agno. & glo. in l. si mari-
tus in id. ff. de luto matrimonio. & gloss. in l. si
quis argentum. in §. pen. C. de donatio. & gloss.
in auten. de trien. & semis. §. penultimo. in uer-
bo. idonei. colum. 3. & per ea que not. per Do-
ctores in dictis iuribus.

Cautela notabiles ad statutum
disponens, quod nullus possit
aliquid proponere quod spe-
tat ad fauorem banniti, &
quod statutum hoc disponens
non possit suspendi, quomodo
possit proponi aliquid pro ban-
nito, uel suspendi statutum.
CCXLVIII.

Intentio principalis semper attendi debet, non autem
illud, quod in consequentiam uenit.

Si statuto cauetur, ut nullus possit aliquid
arrogare uel proponere quod spectet ad fa-
uorem alicuius banniti sub aliqua pena, an
scit dare aliquam cautelam, ita quod possit pro-
poni, uel arrogari pro bannito sine pena? Dic
quod sic, una est, quando fieret principaliter in
fauorem rei publicae, licet secundario tenderet
in fauorem banniti: quia principalis intentio
debet attendi, ut probatur in l. si quis nec cau-
sam. in prin. coniuncta glo. in l. si certum
petatur. & in l. j. §. unde querit Otilius. ff. de
exercit. & in l. si quis §. quod si seruus. ff. de
acquirendo reum domini. & per id quod ibi no-
tat Bar. & per textum, cum gloss. & ibi Bald. in
l. j. §. huius studi. ff. de iustit. & iur. & per not.
in l. qui exceptionem. ff. de conditione indebi-
ti. & per Baldum in l. non solum. ff. de in inte-
gram restitutione. cum similibus. & ita in specie hu-
ius cautele tenet Iacobus Buttrig. & Salyet. in di-
cta l. si quis nec causam. in fine princ. & ponit
exemplum, de quo supra. & dicunt, quod si co-
tingit dum tractaretur de nominando unum bo-
num capitaneum pro guerra, quidam nominat
aliquem pro bono & sufficienti qui erat banni-
tus, propter quod dicebatur nominans incur-
risse penam statuti. sed Iacob. Buttrig. & Salyet.
ibi dicunt quod non: quia principale propositum
fuit fauore reipublicae, non autem pro bannito
loqui principaliter, sed consecutiuum, quod prin-
cipale propositum, & non consecutiuum debet
attendi per predicta. & ita fuit alias obseruatum
Venetijs, in quodam nobili Veneto bannito, po-
stea electo pro capitaneo in bello nauali. Tu ue-
ro potes ponere multa alia exempla huiusmo-
di, uidelicet si esset prohibitum arrogare, uel lo-
qui in aliquo collegio, puta contra aliquod sta-

tutum sub certa pena, poterit loqui contra il-
lud statutum, si intentio loquentis est loqui prin-
cipaliter in fauorem collegij. & idem dicas in
similibus, quod perpetuo tene menti. & adde
quae dicam in duabus cautelis sequentibus.

CCXLIX.

- 1 *Autor contractus uel statuti ante penam commissam, totius distractus autor esse poterit.*
- 2 *Nemo sibi ipsi legem imponere potest.*
- 3 *Statutum si simpliciter aliquid proponi uel peti prohibet, an si esset contra ipsum statutum aliqua reformatio facta, ualere deberet.*
- 4 *Petitio cuius prohibetur, eius etiam prohibetur concessio.*

ALIA CAUTELE similis precedenti
potest adhiberi, puta dicat statutum com-
munis Florentiae, quod in fauorem rebellium
nihil possit proponi uel statui, uel per statutum
suspendi, & si secus fiat, statuentes eo ipso sint
rebelles, & eorum bona sint camerae fiscalis, nisi
quid poterunt ciues suspendere contra statutu
prohibens suspendi? Dic quod sic, ut l. 2. C. de
ter. expor. quia ante penam commissam, commu-
ne Florentiae est suae rei moderator & arbiter.
l. in re mandata. C. manda. & ff. de ieruis expor.
l. si quis hac. l. Nam suum negotium est, non ec-
clesiae, & ante penam commissam, statutum est
statuere super principali, ergo & super pena.
ff. de eo quod certo loco, l. si commissam autem
pena secus esset, & uide autor contractus uel
statuti ante penam commissam, potest esse au-
tor totius distractus, ut singulariter notat Bal-
dus in dicta l. tertio. C. de ieruis exportand. qd
perpetuo tene menti. & adde quod dicam in se-
quenti cautela, pro complemento, & ampliori
declaratione illius. Potest tertia cautela etiam
adhiberi in materia legis uel statuti prohiben-
tis aliquid proponi uel arrogari in aliquo casu
sub pena, & sub annullatione actus, etiam si
statutum diceret, quod non possit suspendi ip-
sum statutum, uidelicet quod primo propona-
tur per aliquem de consilio uel collegio, quod
illa pars statuti quae dicit, quod suspendi possit
non suspendatur saltem pro illa uice tantum,
quod fieri potest impune: quia illi de consilio
uel collegio non potuerunt sibi legem impone-
re, a qua nullo modo recedere liceret l. si quis
in principio testamenti. in principio. de leg. 3.
& no. cano in ca. dilecto. extra de prebend. qua
suspensione facta, remanebit statutum sine pro-
hibitione suspensionis, & tunc secundo loco de-
bebit statutum suspendi, uel in totum, uel in
parte, prout uoluerint conuenire, quod fieri po-
test prout eleganter uult Paulus de Cast. in l. j.
in principio. in 2. col. ff. ad legem Falcidiam. al-
legando Bartol. in l. j. C. de peti. bono. sub. libro
x. licet in meo Bartolo nihil dicatur de suspen-
sione. Sed dictum est in se uerum, per ea quae su-
pra dixi: & facta secunda suspensio de dicto sta-
tuto prohibitorio poterit quis loqui contra sta-
tutum

tum in toto vel in parte : quia pro tunc nullo modo oblatit, ex quo interim e t suspensum, & reformatio facta contra statutum, donec statum suspensum, valebit dictum statutum: & ita vult Pau. de Cast. in d. l. j. in pri. ff. ad legem Falcidia. & si instatuto esset una alia clausula, videlicet quod non possit suspendi illa pars statuti, quæ dicit, quod statutum non possit suspendi, tunc esset necesse quod primo loco suspenderetur illa clausula, & facta suspensione de ea, postea deberet suspendi illa quæ diceret, quod statutum non possit suspendi, & sic successiue: vt supra dictum est, etiam si essent mille prohibitiones, quæ prohiberent suspensionem: quia non possunt tot oppositi prohibitiones etiam suspensio nis, quin possint illæ suspendi: vt supra dictum est, ¶ quia nemo potest sibi imponere legem, & c. vt supra dixi: quod perpetuo tenemur, quia habui de facto in collegio doctorum Paduæ, vbi erat statutum, quod quis non possit esse de collegio, si habuerit septem suffragia in contrarium: nec possit postea sibi fieri gratia intra di collegium, nisi postea habuit omnia suffragia, & quod dictum statutu non possit tolli vel suspendi sub certa pœna, & nemo possit loqui contra dictum statutum sub eadem pœna, ego dixi, si volebant vt possint habere gratiã, intrandi, & sufficerent sibi suffragia maioris partis collegij, iuxta l. quod maior ff. ad municip. cū ibi not. & iuxta nota. in c. cum omne, extra de cõstitut. remedium erat, vt primo suspenderetur illa particula statuti, quæ dicit, quod statutum non possit suspendi, secundo facta illa suspensione, suspenderetur postea totum statutum tertio loco reciperentur suffragia singulorum de collegio, quia tunc non sufficeret maior pars, per di. iam leg. quod maior. cum similibus. & ita statutum & obtentum fuit. Sed si ista cautela obseruaretur, ¶ & statutum simpliciter aliquid proponi vel peti prohiberet, & dubitaretur, an si esset facta reformatio contra statutum, valeret vel non, distinguendum esset. Aut prohibetur petitiõ seu propositio respectu rei, & tunc reformatio non valebit, quia illa videtur etiam esse prohibita, & ita debet intelligi. d. l. j. C. de pœ. bono. subla. libro. x. cum gloss. ¶ quæ dicit, cuius prohibetur petitiõ, eius prohibetur contestatiõ, & ad hoc allegat concordantes. Aut prohibetur petitiõ persona petere seu proponere. Aut prohibetur petitiõ personam Angelum in l. j. si daretur statutum, quod nullus magnas possessiones arrogare. Nam si arrogaret, & arrogatio affir. maretur, valeret, per l. vniuersa C. de prec. impera. offer. hoc tamen quod dixi de persona prohibita arrogare, non habet locum in persona excommunicata. per. c. j. de rescript. in. 6. secundū Bar. qui ita eleganter dicit, in d. l. j. quem sequitur ibi Angel. & Pau. de Cast. in d. l. j. in principio. ff. ad legem Falcidia.

Cautela & intellectus ad e tantum. qui filij sint legitimi. ccl.

- 1 Matrimonio concubinae subsequenti filij legitimantur.
- 2 Filij non legitimantur per subsequens matrimonium, nisi talis mulier fuerit, quæ in uxorem commode haberi possit.

DEBES ¶ scire quod si quis habet concubinam, & ex ea filios procreauit, si postea ipsam ducat in uxorem, & conficiantur dotalia instrumenta, per illud subsequens matrimonium legitimantur. l. cum quis. & l. nuper. C. de naturali. liber. & institui de nup. §. fina. cum gloss. & c. tanta. extra qui filij sint legitimi. cum similibus. sed audi unam singularem limitationem, quoniam istud debet intelligi, si talis mulier erat matrimonio digna, secus si digna non fuisset matrimonio. ut quia forte meretrix erat, vel mulier uilissime conditionis, & pater nobilis & diues, quia cum istud matrimonium non poterit cum honestate contrahi, non legitimantur filij ante matrimonium nati & concepti, quoniam tale matrimonium ob mores improbatum est, & ideo non sortitur effectum legitimacionis filiorum. ita dicit singulariter Angelus in autentica. quibus modis natura. efficiantur legitimi. §. sed aliud. per illum textum, colum. sexta. & dicit quod habuit de facto: & ideo tu sis bene caueas, qui uis infringere legitimacionem, & patri tanquam agnatus uel cognatus succedere, exclusis filiis tanquam non bene legitimatis, vt uideas si illa concubina erat digna illo matrimonio, quod facilius poterit tibi contingere, quia ut plurimum concubinae non honeste uiuunt, nec uidentur esse dignæ matrimonio propter earum uilicatem. Sed aduerte: quia text. in dicto §. sed & aliud. uidetur solum loqui de illa concubina quæ peccauit, puta quia meretrix, uel turpiter & inhoneste uixit: ut ibi, quæ etiã semetipsam iniuriat. & infra ibi, in secundo uero id quod illa peccauit, & c. Et prædictis adde gloss. nota. in auten. quibus modis natura. efficiantur legitimi. §. sic ergo licentia. in principio. in uerbo non permitimus columnæ extra, quæ dicit, ¶ quod filij non legitimantur per subsequens matrimonium, nisi sit talis mulier, quæ possit commode in uxorem haberi. & idem uult Bal. in c. illud in fine. pen. colum. extra de præsumpt. & adde quæ dicam in seq. cautela.

Cautela quibus quis poterit, uti ad legitimandum filium naturalem. ccli.

- 1 Filiorum legitimatio multis modis fieri potest.
- 2 Legitimare omnes filios an pater intelligatur, si unum ex filijs naturalibus filium appellauerit.
- 3 Filij tunc legitimantur, quando per patrem fuerint filij in testamento nominati.
- 4 Concubina si in testamento suo, vel in instrumento publico

*publico filium suum naturalem nuncupaverit sine
illa adiectione naturalem, an eum legitime in
telligatur.*

LEGITIMATIO† fieri potest multis
modis, de quibus per Ang. in aut. quib. m. d.
nat. efficit. sui. §. si. in. fin. & in. §. quod vero, eodē
tit. & inter alios modos unus est. Si pater habēs
filios naturales de libera muliere, quæ eius vxor
esse poterat, nominat illum suum simpliciter, vō
dicendo naturalem in testamento, vel in scrip-
tura instrumenti publice, siue propria manu
subscripti, habente subscriptionem trium testiu
fide dignorum, vel sub gestis monumentorum,
id est, in figura iudicii: quia per istam nomina-
tionem isti filii naturales efficiuntur legitimi, &
eodē iure videntur quod legitimis cōfertur. vt
est tex. in autē. vt lice. ma. & autē. §. hoc autē &
illud. col. 8. & transumptive habetur in aut. itē
si quis. C. de naturali & not. gl. magna circa. si.
instit. de liberti. §. fina. & est tex. cum gloss. in
verbo, si mul. in autē. quibus mod. nat. efficit.
le. §. si vero solummodo. & gloss. in. §. fin. eodē
tit. & not. Ang. in aut. qui. mod. na. efficit. sui. §. fin.
in fin. facit in simili tex. in. l. j. §. similique mo-
do. C. de Lati. liber. tol. & c. si aliquando. cum
gloss. extrā de sentent. excom. † & idem est, si pa-
ter vnum ex filiis naturalibus appellavit filium
quia per hoc intelligitur omnes legitimare: vt
est tex. in. d. §. hoc autē & illud. in. d. autē. si
quis. in fin. quod Bald. ibi dicit esse mirabile. &
not. & ideo sit cautus filius naturalis natus ex
concubina, vt si potest, procuret qd pater appel-
let ipsum filium suū in testamento, non dicēdo
naturalem, vel alio modo nominando, vt suprà
dixi: quia tunc efficeretur legitimus: & similiter
pater si vult huiusmodi filios naturales legiti-
mare, & non potest habere copiam Imperato-
ris, vel comitis habentis potestatem legitiman-
di, vel si nō vult expēdere aliquid pro legitima-
tione, vt nominet filiu suū eo modo vt dictū est:
& ita aliās vidi obseruari Veronæ p quendam
Bertherū Placentinū, notariū valde peritum: dū
scriberet testamentū vnus, qui habebat filium
naturale tantum. Sed tu qui vis opponere illi le-
gitimationi, sic cautus, vt respicias an mater fi-
liorū naturaliu fuerit digna a matrimonio, habi-
to respectu ad conditionē suæ personæ, & ad cō-
ditionem amasij sui patris eorum: quia si nō e-
rat digna, non legitimabuntur filii per simplicē
nominationem filiorum, sicut nec legitimantur
per subsequens matrimonium, vt dixi in scaute-
la præcedenti, & ita vult singu. Ang. in autē. qui.
modo. na. efficit. legit. §. j. & idem vult etiam Ang.
in. d. autē. Itē si quis qui dixit, qd tunc legiti-
mantur filii per nominationem quando nō erat
turpe tali patri illam concubinam in vxorem
capere: & ponit exemplum, quia cōcubina erat
vilissima, amasius autem erat magnus nobiliss. &
dices, non enim erat verisimile voluisse facere
illud, quod honeste non poterat. ut. l. filius. ff. de
conditio. institut. facit. l. nepos. Proculo. cū ibi
nota. ff. de verbo. signi. & idem consuluit Bar.
& Fran. Tigrini de episcop. & Angel. de Melia.

a Fuerit dig.
Dignus psumi-
tur quilibet, ni-
si appareat in di-
gnus. le. seruos.
de ma. te. l. cū.
quidā. la. secūda
& ibi Bar. & Dy.
& Odo. fre. in a
post de le. 2. Di-
gnos psonæ
& digniora ne-
gotia quæ dicā-
tur, vide Spe. de
re. feri. præ. senta.
§. iy. in princ.
Dignitatē ha-
bens a principe,
dignior reputa-
tur. Vide Spe. de
cita. §. v. verfic.
porre.

& Hugo. Peloni. vt refert. Angel. in dicto. §. sed
& aliud. qui dicit, quod idem tenet Io. Andr. in
cap. p. tuas. extrā qui filii sint legitimi. qui vult
† qd legitimetur filii quando per patrem fue-
rint filii nominati in testamento, &c. si mater
eorum tunc rebus sic stantibus, poterat cōtrahe-
re matrimonium simul cum patre. & idem te-
net Ang. in. d. §. sed & aliud. circa fin. & idem te-
net Bal. in. d. autē. itē si quis. in. fi. per illū tex.
in verbo, poterat. quod debet intelligi de iure &
de facto, secundum naturam & bonos mores al-
legat. ff. qui & a quibus. in. l. si rogatus. debuit
allegare. l. si rogatus. §. matrimonii. ff. de manu.
vin. alias non fieret legitimatio. Et dicit, qd ita
consuluit Bar. in quo cōsilio limitauit illum au-
ten. item si quis. multis modis. Itē aduerte etiā,
quia quoddam ad hoc, vt filii naturales legitimetur
per dictam nominationem, requiritur qd non ex-
tent filij legitimi & naturales, quia si extarent,
non efficerentur legitimi, & ita tenet gloss. in. d.
autē. item si quis vult dubio forte. licet secun-
dum eum, hoc non reperitur in corpore vnde
sumitur, quando extāt legitimi, vel nō. & istam
opi. tenet Ang. in autē. qui. mod. natu. efficit. le-
git. §. si quis ergo. per illum tex. & idem vult
in autē. qui. mod. natu. efficit. sui. §. si quis igitur
fuerit. & in. fin. in. fin. eodem titu. Item prædicta
intelligo esse vera, nisi pater nominasset filium
propter importunitatem filii hoc petentis. argu-
ment. l. j. C. de pe. bon. subla. libr. x. cum ibi not.
per Ang. & alios in. l. fin. C. si quis alie. testamē.
prohibet. Item quando pater esset multum oc-
cupatus circa alia. argumen. c. si aliquando. cū
ibi nota. per gloss. & Doct. extrā de sentent.
excommu. Item quando esset in articulo mor-
tis, cogitatione mortis turbatur. iuxta. l. hac cō-
sultissima. §. at cum humana fragilitas. C. qui te-
stament. facer. poss. nisi aliter appareret de spō-
tanea voluntate patris. per nota in. d. iuribus. &
in lege iubemus. C. de testamētis cum si. Item
quoddam dixi, oportere vt ista concubina possit
esse vxor digna, intellige, tunc cum amasius pa-
ter verba protulit: præsumitur enim cum ea cō-
trahere matrimonium, & ideo legitimantur fi-
lii & mulier, quia stetit in habitu concubinæ
præsumitur consentire, secundum Angelum,
in. d. autē. item si quis. qui dicit, nota singul.
† istum casum pro bastardis. † Sed quid erit de
amasia seu concubina quæ in testamento suo,
vel instrumento publico filium suum natura-
lem nuncupauerat, sine ista adiectione natura-
lem, an intelligatur eum legitimare per ista
verba? Ange. in dicta. autē. si quis. dicit quod
non, quia ista legitimatio inducitur ex matri-
monio præsumpto, vt dixi, sed non est ita veri-
simile, quod amasius velit amasie matrimonio
consentire. Sed istud quod dicit Angelus de ma-
trimonio præsumpto, non videtur posse proce-
dere, per id quod nota. idem Angelum in au-
tē. qui. mod. natu. efficit. leg. §. si quis ergo.
in fin. qui dicit singul. per gloss. ibi, quæ incip.
j. non permittit. n. naturales. iuncto tex. ibi, qd
filius naturalis nullo modo potest legitimari
per

per patrem, nisi per subsequens matrimonium, confectis dotalibus instrumentis, quando matrimonium contrahi potest. Et ideo subdit quod sit cautus aduocatus, ut videat si tempore quo pater fecit testamentum, in quo voluit filios sibi effici legitimos successores, vel eos in testamento, vel alia legitima dispositione solenni filios simpliciter appellauerit, si vivebat mater filiorum naturalium nec ne. Nam si vivebat, & pater dicto tempore poterat cum illa contrahere matrimonium, per illa verba non inducitur legitimatio filiorum: quia ex quo cum muliere prædicta poterat contrahere matrimonium, non poterunt filij legitimari, nisi per matrimonium subsequens, & pro ista opinio, dicitur esse casum in §. si vero, eodem titulo. Sed ego teneo hoc non esse verum, immo per istam nominationem legitimatur filij, id est, declaratur fuisse matrimonium contractum inter ipsum & matrem filiorum quæ videbatur concubina seu amasia, & per consequens declaratur filios eorum legitimos, quia ex illis verbis inducitur matrimonium præsumptum, propter dictam nominationem matrimonij inter ipsum & matrem filiorum, ut probatur in autent. ut lice. ma. & au. in §. hoc autem & illud, ex hoc enim, & cum eorum matre nōstratur matrimonium fuisse legitimū, colum. viij. de quibus omnibus vide plenissime per Ant. de Ros. in suo tract. limitationum, in primo l. in tit. de matrimonio præsumptio. ubi latissime examinatur materia huius cautela, ubi omnino vide. & habetur plene per Bar. in consilio suo quod incipit, habens filium, & in alio, quod incipit, Ne rucius Coraduci &c. & Iaco. de Belu. in d. §. ad hæc autem, & Bart. & omnes Doct. in d. autent. si quis. C. de natu. libe. & per glo. & Ioan. And. & canonistas in ca. per tuas. extra qui filij sint legitim. §. fin. & per Goffred. in summa eodem tit. & in §. octo modis. & vide omnino glossam magnam. in fi. & quod ibi no. Bald. in ij. col. in prin. in vers. nono opponitur. & ibi etiam Rapha. C. qui. res iudic. non nocet.

Cautela pro illo, qui vult relinquere monacho usumfructum alicuius rei, quomodo relinquatur ad hoc ut Abbas excludatur.

CCLII.

- 1 Monacho si legatum factum fuerit sub conditione, quod si abbas eum molesterit a legato cadat, an si ipse abbas ipse monacho molestiam inferat, quod proprium habere non possit, a legato decidat.
- 2 Pœna impositio quando præcedit, factum impossibile de iure, vel de facto non valet.

EST quæstio, si si vnus reliquit monacho usumfructum alicuius rei, ut abbas non faciat ei quoniam, nec eum molesterit, alius reliquit extraneo, vel sub conditione si abbas molesta-

uerit eum, caderet a legato, nūquid si abbas mouerit quæstio. monacho, vel eum molesterit, quia non vult monachum habere usumfructum, dicendo quod non potest habere proprium, iuxta autem, ingressi. C. de sacros. & ca. extra de statu monacho. an cadat a legato? glo. format istam quæstio. in l. Lucius. §. tres hæredes. in verbo, de omni. quæ incipit, quid ergo. ff. ad Trebel. & ibi per Bart. & alios, & per Cy. in l. quoties. in fin. C. de his quæ sub mō. & per Bar. in aut. exprimitur. in fi. C. de bon. quæ libe. & plene per Bar. Bal. & Ioan. de Imo. in l. si alienum. in prin. ff. de hære. inst. & per Bar. in sua disputatione, quæ incipit, quidam donauit, ubi disputat istam quoniam. & Baldus plene in l. j. in vij. q. & v. opp. C. de his quæ pœ. nomine. Sed ut cessent dubitationes in ista quæstio. cautela est, ut testator non disponat per viam pœnæ, & quoniam impositio pœnæ quando præcedit ita factum impossibile iure vel de facto non valet. l. cer. Jonem. ff. de ope. lib. & l. j. C. de his quæ pœnæ nomin. Sed dicat, relinquo quousque; abbas faciat quoniam, & ex nunc non relinquo. ita dixit no. Bald. in d. l. i. in vij. q. Pau. de Cast. in d. §. tres hæredes. dicunt tamen, quod abbas pro eo, quod habuit monachus ante controuersiam, poterit controuersiam facere, & illi auferre. Sed in hoc erit utilis cautela, quia ante controuersiam poterit monachus uti, & gaude re usumfructu, quod est notabile pro parentibus & amicis, qui volunt aliquid relinquere monacho vel monachæ, ut eo gaudere possit aliquo tempore.

Cautela, quando statutum disponit, quod non possit probatio fieri nisi per instrumentum, quomodo probatio pro testibus sit ualida.

CCLIII.

- 1 Statutum si dixerit, quod non possit debitum per testes probari, sed tantum per instrumentum, an si quis tantum testes produxerit ad probandum debitum, & non fuerit eis per aduersarium oppositum, eorum probatio teneat.
- 2 Spoliatus licet ante omnia restituendus sit, nec quod dominij admittatur, si tamen spoliatus passus fuerit de dominio succumbere debet.
- 3 Probationem contra iuris & de iure licet in contrarium probatio non admittatur, si tamen admissa fuerit, ualet & tenet.
- 4 Procurator uel alia persona licet in criminali causa non admittatur, si tamen admissus fuerit procurator, iudicium ualet.
- 5 Iuramentum si non apponatur solutioni, sed ueritati, an si periurium detectum fuerit, ipsum allegare poterit.

STATUTA quandoque disponunt, quod ultra xxx. lib. uel aliquam certam summam debiti, non possit probari debitum, neque summa debiti per testes, sed per instrumentum. Sed cautela

cautela potest adhiberi, ut probatio per testes facta proficiat, videlicet quod ego qui tibi mutuaui centum, & ultra summam a statuto limitatam, agam contra te, ut mihi conficias instrumentum debiti, de quo in plures apochas. C. de fi. de instru. & in l. ij. C. de suscep. & archa. lib. x. & si tu negas te debere mihi aliquid, potero probare per testes, & si tu opponas mihi de statuto prohibente probationem fieri per testes, replicabo illud esse verum, quando ex probatione testium resultat condemnatio fienda ad restitutionem eius quod petitur. Sed in casu nostro, quod non resultat condemnatio, sed solūmodo ut conficiatur instrumentum, quod est diuersum à dispositione statuti, ita singulariter dixit Barthol. de Saly. in l. i. fancimus. §. fin. in fin. C. de dona. in fi. & hanc cautelam perpetuo tene cordi secundum eum. † Stante statuto de quo in precedenti cautela, quod non possit debitum probari per testes, sed tantum produxerit ad probandum debitum, & non fuerit ei oppositum per aduersarium, quod non debent adiri, uel non fuerit repulsus, probatio tenet, ut no. Bald. & Ludo. de Ro. in l. si certi conditio. §. quoniam. ff. si cer. peta. facit c. j. extra de resti. spolia. † ubi dicitur, quod licet spoliatus ante sit restituendus, nec admittatur quod dominij. ut ibi, & l. si quis à se fundum. C. ad l. iul. de ui. tamen si spoliatus est passus de dominio debet succumbere, ut est casus in d. c. j. & ibi Doct. & no. Bar. in l. si naturaliter. §. commune vi combinatione. ff. de acqui. pos. & in l. j. §. si is cui. ff. de noui oper. nun. Item ad hoc adduco doctrinam Inno. in capi. fraternitatis. extra de figi. & malefici. qui dicit, † quod licet contra presumptionem iuris & de iure, non debet admitti probatio in contrarium, l. antiqua. C. ad Velle. & l. j. C. arbit. tut. nisi per confessionem partis ut est glo. not. in l. in contrariis. in principi. C. de non rume. pecu. & habetur in aut. sed iā necesse. C. de dona. ante nupt. & per glo. in corpore unde sumitur, & per Bart. i. rub. C. de probat. cum similib. tamen si fuit admissa probatio, ualet. & idem vult etiam Inno. in c. cū Bertoldus. de re iudi. & Ioan. de Inno. in l. inter stipulantem. §. j. ff. de verbo. obl. & Ange. de Arc. institu. de actio. §. ex maleficijs. Item pro hoc allego gloss. nota. in lege. quamuis indubita. 4 ti. C. de adulte. quæ vult, † licet in causa criminali non admittitur procurator uel alia persona, ut l. seruum quoque. §. publice. ff. de procura. & l. pe. §. ad crimen. ff. de pub. iudic. & c. tuz. extra de procu. si tamen fuit admissus procurator, ualet iudicium. & idem glo. ord. in terminis. in uer. criminalis. in ca. j. de iud. lib. 6. & ibi Do. & Spe. in ti. de pro. §. j. ver. sed pone in tali causa. & uide Abb. Sic. qui dictam glo. singu. inducit ad multas questiones. extra de accu. ueniens. Item allego ad hoc quod no. Bal. in l. ultra. ante fi. ver. quid si iuramentum. C. de non num. pec. qui dicit, † quod si iuramentum non apponitur solutioni, sed veritati, quia iurat quis, sibi uere fuisse numeratum, non hęc

locum. d. l. ult. quia non potest allegare se peritum, facit l. non aliās. cum ibi no. ff. de iureiur. si tamen admissus est ad probandum negatiuam, & probauerit eā, quia tunc perituri est dectū, potest ipsum allegare, iuxta no. in d. l. non aliās. Et per prædicta sic cautus ille qui non potest admitti, ut procuret ut admittatur, & quod iudex, uel pars sibi non opponat. Et similiter aduersarius sit cautus, ut opponat, & protestetur quod non debet admitti ad probandum, uel audiri ut procurator, aliās ualere probatio, & iudiciū: & idem dicas in similibus casibus, quod bene nota in practica, & adde quæ dicam in se. cautela.

Cautela quando partes inter se conuenerunt, quod per instrumentum tantum probetur debitum.

CCLIII.

- 1 *Pañum an valeat, quod debitum nisi per instrumentum probari non possit.*
- 2 *Debitor si iurauerit se non probaturum nisi per instrumentum, tale iuramentum seruandum est.*
- 3 *Iudex ex officio suo testes examinare potest.*

DEBITARI † potest an valeat pañum, quod non possit probari debitum nisi per instrumentum. & gloss. notabilis in autentici. ut sine prohib. matres debi. & credi. §. quia vero. in gloss. magna, post medium. colum. vij. tenet expresse quod non, & eam ibi approbant Ang. Cyn. Barto. Bald. in l. pañum inter hæredem. ff. de pact. & ibi etiam per Doct. & idem tenet Floren. in l. i. Aquila si delectum. ff. ad l. Aqu. Et idem tenet Albertus glossator in sua margarita. Et idē tenet Spec. in tit. de probat. §. vidē dum restat. in ver. sed quid si debitor iurauit. qui subdit, † quod si debitor iurauit se non probaturum nisi per instrumentum, tale iuramentum erit seruandum, per c. si vero extra de iure iuran. & hoc casu dicit consiliū esse, ut debitor procuret testes recipi officio iudicis: & sic vult, quod ille qui non potest probare per testes, poterit procurare ut officio iudicis examinetur. & similem cautelā dedit Bal. in l. ampliore. in fi. principij. C. de appell. videlicet: Tquādo nō possunt produci testes, quia alij testes sunt publicati, ut tu non producas testes: quia nō posset propter timorem subordinationis: ut habet in l. p. hāc. C. de tēpo. app. & in c. fraternitatis. extra de testi. & in cle. testi. de resti. cum similib. Sed cautela est, ut des noui iura testium iudici, & te absentes, & quod iudex ex officio suo eos examinet quia cessabit causa timoris subordinationis. & de ista cau. Bal. dixit in l. si quidem est. C. de excep. qd' ppetuo tene meti in practica, & ista cautela forte procederet, & proficeret, et quādo statum prohibet fieri probationem per testes eārōne: & adde, quæ dicam in seq. cautela.

Cautela

Cautela quod in causa criminali licet non admittatur procurator, admitteretur defensor, & sunt et alia remedia. CCLV.

- 1 Index ex officio suo, testes super innocentia rei examinare potest, & eum etiam absolvere.
- 2 Procurator licet in causa capitali non admittatur, admittitur tamen ad instruendum & informandum iudicem de innocentia rei.
- 3 Index potest supplere pro reo, etsi constet de euidēti calumnia actoris, uel accusatoris.
- 4 Statuti forma licet contumax pro confesso habetur, si tamē iudici liqueat, reum non esse culpabilem, ipsum absolvere poterit.
- 5 Executio corporalis fieri non debet, si post confessionem & condemnationem de rei innocentia liqueat.

SIMILEM cautelā soleo adhibere, quando quis est accusatus, uel inquisitus de crimine capitali, & citatus non uult comparere, forte propter timorem torture, nec procurator potest pro eo admitti, ut i. feruum quoque

- §. publice. ff. de procura. & l. pen. §. ad crimen. ff. de publi. iudi. cum simil. ut tu eius procurator uel aduocatus, des fecere iudici maleficio rum nomina testium, qui sciunt de sua innocentia, & iudex ex officio suo examinet eos, & quā facere potest per l. & si non defendat. ff. de pcc. & l. ij. C. de abolitio. & hoc uult Bart. in l. j. §. si quis uult. ff. de questionibus. & Bald. in l. ij. in fi. pen. col. cum sequenti. C. de eden. & Salyc. in dicta l. ij. de abolitio. & Pau. de Cast. in l. iij. §. si tibi. in fi. ff. de condit. ob. turp. caus. & ita et uult Barto. in l. iij. §. hoc autem iudiciū. in iij. quæst. ff. de dam. infec. & in sua disputa. quæ incipit, iuxta maleficio rū. & in l. pe. §. ad crimen. in iij. colū. ff. de publi. iudi. Item pro hoc facit,
- 2 & quia licet in causa capitali non admittatur procurator, ut dixi, tamen admittitur ad instruendum & informandum iudicem de innocentia, & iudex debet eum audire, & de ueritate inquirere, l. ij. ff. de liber. causa. & ibi hoc notat Benedictus de Plumb. in fi. qui etiam ad hoc allegat l. fi. ff. ad l. Iulia. de annona. & quod ipse dixit. in d. §. ad crimē. & uide ad hoc quod not. Ant. Ro. ij. q. 6. si quādo. §. cū autē. in 6. co. in fi.
- 3 & in xij. l. 2. quia iudex potest supplere pro reo, si constat de calumnia euidēti actoris, uel accusatoris, ut eleganter not. Innoc. in ca. j. de offic. uica. quem sequitur Bal. in l. j. in ij. col. in fi. C. quomodo & quando iu. qui dicit hoc procedere non ex ui exceptionis, sed ex ui notarij, ut no. Cy. in l. reos. C. de accu. & ideo si probationes non concludunt iudici, reus est absoluentus: licet ex forma statuti denegetur defensio ut sing. no. Bal. in rub. C. de manu. iudic. & idē uult Bald. in consi. cccxxvij. quod incipit, à do min. Cyn. in ultima colum. in princip. qui dicit
- 4 singu. & quod quando liquet iudici euidē-

ter absentem non esse culpabilem, & nullum delictum commisisse, licet sit contumax, ut habeatur secundum formam statuti pro confesso, tamen iudex non poterit eum cōdemnare. per d. l. & si non defendantur. & per l. non tantum. ff. de appell. & autem. qui semel. ibi, per quā sita ueritate. C. quomodo & quando iudex. & l. ampliore. in fi. princ. ibi, nihilominus iudicem p suū uigorem & c. C. de appella. immo plus dixit Innoc. in c. significantibus. in fin. de purgati. & quod si post confessionem, & condemnationem liquet de innocentia rei, non debet fieri executio corporalis: & hoc tenet etiam Bald. sequendo Innoc. in l. unica. in ultima columna. de confess. non tamen poterit iudex latā sententia ipsam reuocare, sed debet principi scribere. ut est casus no. in l. j. §. si. ff. de qō. & ibi per gl. & Doc. quod nota perpetuo, quia habui de facto, & feci liberare unum post confessionem & sententiam latam.

Cautela pro emente bona fide rem alienam, ut possit illam uero domino restituere, non perdendo precium. CCLVI.

- 1 Exceptio contra petentem rem alienam sine mandato domini, an opponi possit.
- 2 Emptor rei alienæ quomodo de calumnia iurabit, cum scit se malam fidem habere.
- 3 Actor quomodo de calumnia iurabit, quando ab emptore persona supposita fuerit.
- 4 Iuramentum calumniæ tacite omitti potest.

SI quis emit bona fide rem alienam, postea cognoscit rem esse alienam, & dominus nō mouet sibi litem, scis, quod non potest agere de euidētiōe cōtra debitorem, etiam si rem restitueret uero domino, l. si rem quam. §. j. ff. de euidēti quomodo ipsi emptori consulatur, ut nō stet in peccato retinendo sciētē rem alienam. ca. fi. extrā de prescri. & non perdat precium? Dic quod cautela est, ut moueat uerum dominum, ut illam rem ab eo petat, uel submittat aliam personam, quæ petat ab ipso emptore illam rem nomine domini, ut euincat ab eo. ff. de neg. gest. l. at qui natura. §. cum me absente quo casu si euincatur, perere potero à uenditore precium: aliās nō ut dicit sing. gl. xxxiiij. quæst. ij. si uirgo. & Sed remanet dubium, quare non opposui exceptionem contra petētem, sine mandato domini. Sed dicit ibi gloss. quod possum omittere exceptionem dilatoriam, ut leg. si fideiussor. ff. mandat. & Item aliud dubium potest esse, quomodo emptor iurabit de calumnia, cum sciat se malam fidem habere? Responder gl. quod potest dici quod sub hac forma iurabit. Iura quod uenit ad litigandum causa mei iuris conseruandi. ff. de oper. libe. l. si quis liberto. Vel potest confiteri quod res non sit sua, quia pudori suo teneretur parere: ut

Barthol. Capoll.

ut ff. manda. l. Quintus. Poterit etiam emptor dicere, quod non vult iurare de calumnia, quia esset iuramentum captiosum. ut not. Bart. in d. §. cum me absente. & in l. manifesta turpitudinis. si de iure iurā. facit ad hoc quod eleganter no. Domin. de Sancto Gemi. in c. cupientes. in princip. in verbo, malignantium. de elect. l. 6.

3 §. quomodo poterit actor iurare de calumnia, ex quo fuit persona supposita ab emptore. gl. in d. c. si virgo. in si. xxxij. q. ij. ponit istā dubitationem, & non respondet. Sed potest dici, quod reus qui est emptor, & suppositus actori ad agendum, non petet hoc iuramentum de calumnia. & valebit iudicium: quia iuramentum calumniae potest tacite omitti, licet non expresse. ut habetur in l. ij. §. sed quia veremur. C. de iura. calum. & in c. si eodem titulo. & de praedictis vide rex. gl. & Doc. plene in lat. qui natura §. cum me absente. ff. de nego. ge. Adde tamen vñ fin. gulare praedicta, videlicet quod cautela supra dicta est necessaria, quando venditor rei alienae fuit in bona fide. Sed si fuisset in mala fide, quia sciret vendidisset rem alienam, posset emptor re sibi non curata ab aliquo, agere contra venditorem de evizione, ut est calus singulari in l. feruum quem. §. fin. ff. de actio. emp. secundum Doct. ibi. & secundum Bar. & alios in d. §. cum me absente. in fi.

Cautela pro creditore habente plures debitores, quod recipiendo ab uno partem, alii maneant obligati. CCLVII.

- 1 Debitores plures si quis in solidum habeat, si ab uno partem receperit, non propter hoc alios liberasse videtur.
- 2 Clausula, salvo iure solidi, quid significet, multi ignorant.

1 QUANDO quis habet tres, vel quatuor debitores obligatos in solidum, puta in centum, si recipit ab uno puta xxv. simplici ciser, non videtur propter hoc ipsum solventem liberasse à reliquo, nec diuissile debitum inter debitores: quia poterit non obstante receptione partis, ipsum vel alios in solidum convenire per reliquo, ut probatur in l. inter eos §. j. ff. de fideiuss. & in l. si stipulatus. quae est in prima char. ff. de so. Sed si creditor diceret, quod recipit illa xxv. pro parte sua, scilicet solventis, videtur tacite ipsum liber. esse à reliquo, & sic quantum ad xxv. erit liberatus ipso iure. in situ. quibus mod. toll. oblig. in princip. Quantum ad alia usque ad centum, videtur liberatus vi taciti pacti: quia dicendo creditori receptio pro parte tua, videtur tacite pacisci quod teneatur ultra, & quia illa xxv. tantum si pars sua. ut est calus in l. creditores. C. de pact. & ibi hoc norant Doct. Imo plus ex illa receptione pro par-

te sua solventis, videtur tacite facta divisio inter alios debitores, videlicet ut quilibet eorum teneatur similiter tantum pro parte sua in xxv. vigore taciti pacti, quod prodest etiam absenti. l. ij. C. de pact. Et de hoc est calus secundum vnam lectionem, quae est vera in d. l. si creditores. secundum Doct. ibi, maxime Alberic. de Ros. Bal. & Pau. de Cast. quod est menti tenendum. Quia prima facie quilibet diceret contrarium, videlicet quod quilibet deberet remanere obligatus in solidum, & ne incidamus in istud periculum vel dubium, cautela est, quod creditor recipiat simpliciter partem debiti ab uno, vel si diceret pro parte sua, debet addere salvo iure solidi. ut dicit Alber. & Pau. in d. l. si creditores. qui dicunt se hac habuisse de facto.

2 Et subdit ibi Paul. hoc esse notandum: quia multi ignorant, quid significant illa verba, salvo iure solidi. Vel potest creditor sibi providere, ne propter similitudinem dictarum si creditores. & similium, sibi praui. licetur, hoc modo praestando, quod per receptionem partis non intendit dividere, sed ius suum sibi saluum fore, & ita sibi referuat. ut ff. quibus modis pignus vel hypothecae solui. l. si debitor. §. j. secundum Bal. in d. l. si creditores. in fin. qui subdit, quia ita dicunt omnes Doct. super isto puncto de reservatione, quod non tu qui es creditor plurimorum debitorum in solidum, vel habes plures liuellaros in solidum obligatos, quando recipies partem solutionis ab uno.

Cautela pro mandante, consulente vel persuadente committi homicidium, quod reuocabit mandatum consilium, vel exhortationem, ut non teneatur de homicidio subsecuto commissum à mandatario. CCLVIII.

- 1 Mandans aliquem occidi vel verberari, nedum occidens vel verberans tenetur, sed etiam ille qui mandauit.
- 2 Mandans, persuadens, vel consiliū dans super aliquo delicto an teneatur. si ille cui mandatum fuit, vel datum consilium, vel persuasum, diu postea deliquit.
- 3 Mandatū si alicui fuerit ad maleficiū committendū, aut datum consilium, vel persuasum, quomodo ipse reuocari poterit, & cui intimari debeat.
- 4 Consilium & persuasio de aliquo malo perpetrando, quae sunt menti mandatarij impressa, cum iam animo fixa sint, quomodo reuocari poterūt.
- 5 Si quis mandator aliquem occidi, vel verberari, teneat nedum occidens vel vulnerans, sed et ille qui mandauit. l. non ideo minus. C. de accus. & habetur per Bar. & alios in l. non solum. §. si mandato. ff. de iniurijs. & non solum mandans

dans teneretur, sed etiam ille qui dedit consilium ad hoc, ut haberetur in l. furi. §. consilium. ff. de furtis. & in §. ope in l. de obli. quæ ex quasi de lito nascuntur. & per Bar. in l. xpe. in. si. ff. de ver. sign. ubi hoc declarat, & tenetur etiam ille qui persuasit aliis non fallurum. l. j. §. persuadere. cum ibi no. f. de seruo corrupto. & habetur per glo. in d. §. ope. ¶ Sed ponamus, quod ille cui mandatum est, vel consilium, vel persuasum, diu post deliquit, an dictus mandans, persuadens, & dans consilium teneatur? Istam q. ponit Inno. in. c. ad audientiam. extra de homici. qui dicit, qd semper tenetur, n. si mandatum sit reuocatum tacite vel expresse, ut quia fecit postea pacem cum inimico suo, vel parentelam arg. l. 4. adimen. lega. & hoc sequitur Bar. in d. §. si mandatum. in. 3. col. in p. hinc. v. si. quæro mandatum tibi. Item tenet Pau. de Cast. in l. laniamus. C. de testa. facit quod not. Bar. in. l. qui alienum. §. is putat. ff. de acqui. hære. & Ludo de Ro. tenet ibi contrarium per glo. in d. §. ope. qui tamen loquitur solummodo in persuadente, de quo vide per Doc. & in d. ca. ad audientiam. extra de homicid. Cautela est ergo ut omnino mandatum reuocet

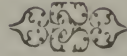
tur expresse, & notificetur illi qui debet committere delictum secundum Inno. & D. d. in d. ca. ad audientiam. de homici. ¶ Sed dubium potest circa prædicta, si mandatum est ad maleficium committendum, aut datum consilium, vel persuasum, quomodo poterit reuocari, & cui debet intimari? dicit Lon. in d. ca. ad audientiam. de homici. qd periculum est, si intimeretur ei, de cuius morte tractatur & ideo dicit, quod i. cautela est, ut intimeretur sibi, tamen persona est nominanda. & hoc etiam tenet Bald. in l. mandatum. in p. q. in si. C. manda. facit ad hoc tex. cum gl. in. c. si a cerdos. & quod ibi no. extra de offi. ordi. & glo. sing. in cle. j. in verbo, detrahant de privilegiis. ¶ Sed de consilio & persuasione, quæ est menti mandatarii imposita, quomodo poterit reuocari, cum iam fixa sedeat in animo. Dic, satis est dissuadere, in quantum dissuaderi potest, nec ulterius consulens, vel persuadens tenebitur, si postea delinquatur, ut nota. eleganter Inno. cen. in dicto capitulo. ad audientiam. extra de homici. & Baldus in d. l. mandatum. prope finem. C. manda. & canonista in dicto capitulo. ad audientiam. extra de homicidio, &c.

a Intimari.
Mandans delictum potest reuocare mandatum, sed debet intimare reuocationem dati ei, contra quem mandans ut sibi caueat à tali, alias tenetur secundum Bald. in l. mandatum ad finem. C. mand. & Inno. in. ca. ad audientiam. de homici. & Baldus in d. l. mandatum. prope finem. C. aide omnino per Bald. in l. j. C. de ser. fu. li. j. col. secundum Bald. in l. e. dali non debet non tenetur, si

non ideo minus C. de accu. & Alex. in l. non solus. §. quamquam de iniu. dicunt, quod ratione scan nominare eum, a quo est offendendus, licet tantum quod sibi caueat mandans delictum in uno loco delictum committitur in alio loco. Bal. in l. si. C. si à non compe. iudi.

FINIS TRACTATVS
CAVELARVM
D. BAR. CAE-
POLLAE.

C A V T E L A E I V
D O C T O R I S
E M I N E N T I S S I M I
D. T H O M A E F E R
R A T I I A D V O C A
T I B R I X I A N I.



**Cautelapro illo qui est de terris
ecclesiæ, ut possit legitimari
ab imperatore. 1.**

^a Quod prin-
ceps nō pōt. Ad-
de, an legitimis
exiētib. princeps
possit spūrios
legitimare ad suc-
cessionē, maxie
p d. Ale. Imolē.
late in cōsi. suo
188. in 5. uo. ibi
tertio pbat. in
6. col. ipsius cō-
si. & an ualeat
legitimatio cū
hac modificatiōe
q n succedat le-
gitimatus, nisi
in eo q placue-
rit patri, uel a-
uo uel cuius he-
reditate agit. ui-
de in cōsi. seq.
189. p. eisdē, in
eo. uo. quinto ē
cōsi. ult. Sed qn
possit infringi,
& annullari le-
gitimatio ex di-
uersis causis, ui-
de ēt diffuse per
do. Lud. de Ro.
in cōsi. suo. 194.
qā inci. i. ppo-
ta cōsultatiōe.
& qn dicat sub
repticia legiti-
matio p do. Ale.
xā. in cōsi. 195. i
2. uo. & in cōsi.
62. p eūdē in j.
uo. Bar. abhor.

- 1 *Papa an potestatem habeat legitimandi in terris imperii, & contra, an imperator legitimare possit in terris ecclesiæ.*
- 2 *Legitimare non potest princeps de potestate ordinaria spūrios sine bastardos, stantibus legitimis & naturalibus.*
- 3 *Imperator legitimans spūrios, stantibus legitimis & naturalibus, est unum pecus.*
- 4 *Comites sacri palatii habentes generalem potestatem legitimandi, in præiudicium legitimorum & naturalium legitimare non possunt.*
- 5 *Concessione in generali non ueniunt ea, quæ nisi de potestatis plenitudine fieri non possunt.*
- 6 *Scholares omnes in studiis publicis studentes, sub imperiali protectione Imperatoris exiunt.*
- 7 *Appellari potest ad Papam de iure canonico omisso medio, secus tamen de iure ciuilitate, exponiuntur tamen scholares in studiis publicis studentes.*
- 8 *Scholarium ad defensionem, Imperator de speciali gratia sponte se offert.*

ANTIQUA † & moderna iuris pruden-
tia, inter se altercata est, nunquid
Papa, quando non disponit in radice
matrimonii, habeat potestatem legiti-
mandi in terris imperii, & e contra: an
imperator possit legitimare in terris ecclesiæ.
Et omis his fundamentis, quæ hinc & inde addu-
cuntur, communis opinio est, quod cum inter
eos distinctæ sint potestates, quod Papa nō pos-
sit legitimari in terris imperii, nec e contra ipse
imperator in terris ecclesiæ, prout tenet Bal. in
l. j. C. de iure auro. an. ubi dixi, quod ita aliàs
consuluit, & quod ista est veritas, tenet idem
Bal. & Saly. in præmio C. Bal. in l. eam quam.
in. vj. col. versū. consuevit esse questio. C. de fide.

& in cons. xxxvij. incipien. punctus questionis
talisis est. in. 2. parte. Petr. de Ancha. in consili.
mihicccxx. incipendum primum dubium
non est nouum Franciscum de Curiar. in con-
silio lxxij. incipien. super memorata facti nar-
ratione. in xxij. col. uers. iij. differentia. Alex.
in consi. 67. incip. consideratis his, quæ in the-
mate narrantur. in ultima col. uers. in super ali-
ter ad aliam facultatem. in primo. uolu. ubi di-
xit, quod ista est communis opinio, & q ab ea
in iudicando non est recedendum. glo. & Do-
dor. ubi præcipue Card. Alexan. in cap. per ue-
nerabilem. §. quod autem. in 77. col. uers. glo.
ij. recitat quatuor opiniones. extrā qui filij sine
legiti. Pone modo, quod tu qui es de terris
ecclesiæ, uelles legitimari, puta in præiudicium
2 legitimorum & naturalium, † quod a prin-
ceps non potest facere de potestate ordinaria,
ipse enim non legitimat, stantibus legitimis,
& naturalibus. ut §. si quis igitur. & §. illud ta-
men. & §. generaliter. autem. quibus modis na-
tura. efficien. sui. unde dixit Bal. in c. filij nati.
3 si de feud. fuerit controuer. † quod impera-
tor legitimās spūrios stantibus legitimis & na-
turalibus, est unum pecus, non habēs præ ocu-
lis iusticiam publicæ honestatis, nec conside-
rans per solas nuptias conseruari elegans ge-
nus humanum. ut in auten. de nupt. in princip.
hinc est quod dixit Bald. in l. cum filius fa. ff. de
testa. mili. & in auten. præterea. C. de naturali-
bus libe. & Pa. de Cast. in l. gallus. §. & quid si
tantum. in fi. ff. de libe. & posthu. & in suo con-
si. cccxxj. alias cccxxij. incip. super eo quo pri-
mo loco quæritur. in iij. col. † quod comites
4 sacri palatii habentes generalem potestatem le-
gitimandi, non possunt legitimare in præiudi-
cium legitimorum & naturalium, ut etiam la-
te tenet Alex. in consi. lxij. incip. uisa legitima-
tione facta de domina Marmorina. in vj. col. ij.
vers. ij. ratio est. in secundo volum. Et lazius
Franc. de Cur. in consi. xix. incipien. uiso priui-
legio serenissimi imperatoris Federici. in quin-
ta

5 ta colum. verſi. circa tertium quatuorſum. viq; ad fin. ¶ quia in generali conceſſione non venit ea, quæ nõ poſſunt fieri, niſi de plenitudine po- teſtatis: ut notabiliter dixit Innocent. in cap. innotuit. de electio. Innocent. & Ioan. Andr. in cap. dudum. de deci. mis. Baldus in l. bonorum. la ſecunda in ſecundo notari. C. qui admittit Angel. in l. bene à Zenone. C. de quadrienn. præſcrip. Pone modo ut ſuperius dictum eſt, quòd tu qui es de terris eccleſiæ, velles legitimari, puta in præiudicium legitimorum & naturalium, quo caſu opus eſt ut dixi, quòd adeas Pa- pam, qui in hoc non vult te exauſire: quia non vult reputari vnum pecus ſed forſitan intentio nem tuam poſſes conſequi per viam imperato- ris, niſi obſtaret tibi deſectus iuriſdictionis.

6 Quæro quomodo facies ad hoc ut imperator va- leat te legitimare & quòd talis legitimatio por- rigat effectum ſuum in terris eccleſiæ. Dic, qd cautela eſt, quòd facias te ſcholarem: ¶ quia cum omnes ſcholares in ſtudiis publicis, ſtude- tes ſint ſub ſpeciali proteſtione imperatoris, ut in auten. habita. §. dignum quoque. C. ne filius pro patre imperator habet poteſtatem legiti- mandu ipſos ſcholares, etiam ſi ſint de terris eccleſiæ tanquam ſuos filios ſpeciales: ita nota- biliter dixit Bald. in dicta auten. habita. in ſecun- da col. per text. ibi. C. ne filius pro patre quòd dictum reſert & ſequitur, dicens eſſe notandũ Philip. Franci. in cap. ſi duobus. §. deniq; in pri- ma columna. de appella. Et Præpoſi. Mediolan. nunc Card. Alexander meritiſſimus, in capitu- lo, per venerabilem. in exix. colum. extra qui filii ſint legitimi. Et adde, quòd Baldus in pro- poſito noſtro in dicta auten. habita per text. ibi, dixit aliud notabile verbum. ¶ quòd licet habeamus, quòd de iure canonũ quis poſſit ap- pellare ad Papam omiſſo medio, ut ſecunda quæ- ſtione vi. ad Romanam. & eadem quæſtione. ca- pitulo quiſquis. gloſſ. & Ioan. Andreas in capi- tulo Romana. de appellatione. in vi. & Doctores. in dicto capitulo, ſi duobus. §. deniq; extra eo- dem titulo. & ſimiliter poſſit omiſſo medio, ap- pellari ad legatum de latere. ut notat. in capi- tu. primo de offic. lega. & ſimiliter ad Patriar- cham. ut notat Hoſtien. Innocent. & Pano. in capitulo, antiqua. de privileg. & gloſſ. xxij. diſtinctio. renouantes & Specula. in eodem titu- lo. §. non tenemus. verſiculo, ſed nunquid. in ſi- quicquid teneant Ioan. Andr. & domin. Anton. in dicto capitulo, antiqua. tamen ſecus eſt de iu- re civili, quia non poteſt omiſſio medio, appella- ri ad principem vel imperatores. ff. eodem. ff. eodem. dixit mirabiliter Bart. in dicta autenti- ca, habita. quòd iſtud non procedit in ſcholari- bus: ¶ quia cum imperator de ſpeciali gratia ſponte ſe offerat ad deſenſionem ſcholarum, ut ibi in textu. in verbo, defendamus hac de re ipſi poſſunt appellare ad imperatorem omiſſo medio. quod dictum reſert, & notandum putat Philip. Franci. in dicto §. denique. & dominus Abb. in ſua diſputatio incip. Gandulphus cleri-

cus. in xvij. columna. verſiculo, ſecundum di- ctum quod licet ad imperatorem. & Card. Ale- xand. in capitulo, dilecti filii. el ſecundo. in ter- tia columna. verſiculo, unum tamen ſingulari- ter tene menti. extra de appellat.

Cautela pro notariis ad conuer- rendum legatum uſu fructus in legatũ proprietatis, & quòd teſtator non aduertat. II.

- 1 Teſtator an poſſit uſumfructum relinquere vni, & proprietatem alteri.
- 2 Fundus ſi in gaudium legatus fuerit, an ipſa proprietas legata intelligatur.
- 3 Legatum non reſtringitur, ſi teſtator relinquit ma- tri ſua fundum, seu aliqua alia bona, & poſtea adiciat, ut poſſit uiuere, & de eis uti, & ſeni, & de illis ſe ſuſtentare, quonſque uiuas.

¶ E V E N I T ¶ in dies, qd teſtatores in ſuis te- ſtamentis relinquunt uel uxoribus ſuis, vel alicui alteri perſonæ uſum uel uſumfructum ali- cuius rei, aliam uero perſonam inſtituunt hære- dem uniuerſalem, quo caſu, indubitati iuris eſt, qd uſus uel uſufructus rei, eſt ipſius uſufructua- ri, proprietatis uero eſt ipſius hæredis. ut in §. uſufructus. inſtit. de uſufruc. qui uſufructus po- ſtea finitur per mortem ipſius uſufructuarii, & conſolidatur cum proprietate: ut l. antiquitatē. & l. corruptionem. C. de uſu. & habit. & §. fini- tur. iuncto §. finali. inſtit. de uſufruc. Tu autem tabellio, qui rogatus eſt conſicere ſimile teſta- mentum, in quo uſufructus, puta alicuius fun- di relinquatur alicui perſonæ, ſi uis tali perſonæ benefacere, hoc eſt, quòd tale legatum uſufruc- tus conuertatur, & trahat ſecum proprietatē, & quòd teſtator nõ aduertat: cautela eſt, quòd quando in teſtamento dixiſti, item legauit vxori ſua uſumfructum talis fundi, ipſa exiſtente caſta & honeſta, & abſque marito, prout com- munitè talia uerba ponuntur: ſubiungas, ſgra- uando tamen ipſam quòd nõ poſſit ipſum fun- dum pignoraſſe, uendere, nec alienare, nam iſtis uerbis teſtator penitus non aduertit, imo cre- det, quòd per talia uerba confirmetur intentio ſua, ſcilicet quòd poſt mortem uſufructuarii, uſufructus reuertatur ad ſuum hæredem. Ta- men iſta uerba, quòd nõ poſſit uendere, pigno- rare, nec alienare, habent iſtam naturam, quòd intelligitur non ſolum legatus uſufructus, ue- rum etiam ipſa proprietatis. iſta ſuit elegans & ſingularis decifio Bald. in l. Proculus. per text. ibi. ff. de uſufruc. quam pro ſingulari reſert, & ſequitur Ro. in ſuo conſil. ccvj. incip. licet de cõ- muni conſuſione. in ſecunda colum. uerſi. ter- tio iſta. & Alex. in l. ſi conſtante. in princ. ff. ſo- lut. matr. Et idem ſentit Bar. in l. ex hac ſcriptu- ra. in ij. col. uer. ſed contra prædicta. ff. de dona. & Bal. in l. ubi adhuc. in j. col. uerſi. ibi alienandi.

K K C. de

Barthol. Capoll.

C. de in re dot. & expresse Raphael. Fulgo. in consil. xiiij. incipient. circa primum consultatio nis esse. & in fin. colum. versicul. in secundo consultationis articulo. & expresse Soci. in suo suo consilio cxxxj. computatis consiliis Maria patris sui. incipient. in presenti consultatione de pluribus satis confuse quaeritur. in ultim. colum. in versicul. Sed in calu nostro, videtur oriri pulchra difficultas, ubi dicit, se ita aliàs vi disse consultum per insignem Doctorem. d. Andr. Barba. sequitur Philip. Cor. in consilio lxxiii. incipient. in casu praesentis consultationis. versic. & licet postea fuerint mihi ostensa. in 4. volumi. Et Franci. de Crema, in suis singul. singula ri. xxvi. incipient. maritus legavit usufructum. licet Roman. sibi contrarius tenuerit oppositum, & male in l. donationes in concubinam. §. species ff. de donatio. Secunda cautela est, si vis quod legatum usufructus trahat se cum legatum proprietatis, & quod testator non aduertat, quod in testamento non dicas. Item legavit usufructum talis fundi, sed dicas, item legavit tali personae talem fundum ad usufructuandum, seu ad alimenta: quia per ista verba, hoc modo concepta, intelligitur legatus, non solum usufructus, sed etiam ipsa proprietas. Adeo, quod legatum est perpetuum, & transmissibile ad heredes. iste est casus. & ibi notat Bartol. Angel. Paul. de Cast. & dominus Iaso. reprobat ibi opin. gloss. & Oldra. in l. cum hi. §. si uni. ff. de transa. Bartol. in l. libertus. la prima. de alimen. & ciba. lega. Bartol. & alii per text. ibi. in l. donationes in concubinam. §. species. ff. de donatio. Cyn. Bald. & Salycer. in l. si mulier. C. de iure dotium. Alexan. in suo consilio penult. incipient. uis uerbis testamenti. circa fin. in secundo volumine. Et istud similiter habet locum, & procedit si sit dictum. Item legavit fundum in gaudimentum: quia similiter intelligitur legata proprietatis, prout singulariter dixit Baldus in l. si habitatio. §. sed si sic. ff. de usu. & habit. quem refert & sequitur dominus Iaso. in dicta l. cum hi. ff. de transa. Et quem sequitur Franci. de Crema in suis singul. singul. xxxij. incipiente, Lego uxori meae. & prout tenet Angel. in autentica, hoc locum. circa fin. C. si secun. mul. nups. licet Florian. in dicta l. Proculus. ff. de usufruct. dicat, quod mul ti ita consulerunt, sed quod ipse noluit subscribere, faciens quandam suam distinctionem, quod aut erant iustitui penitus extranei, & tunc intelligitur legata proprietatis. Aut erant institui filii, & sic personae praedilectae a testatore, & tunc secus. quem refert & sequitur Capoll. in suo tractatu servitut. urbanor. praedior. in rubrica, de prima servit. mixt. Ad unum tamen aduerte, quod in ipso legato a non facias mentionem de uita usufructuarii, videlicet dicendo, item relinquit uxori suae vel tali personae, talem fundum ad usufructuandum, vel ad alimenta, vel in gaudimentum toto tempore vitae suae. Ad hoc, ne intremus in illam quaestionem, quam dicit solennis Doctor, dominus

Paulus de Montepico, qui nunc Papiæ ordinariam de sero in sua eleganti repetitio. §. Titia cum nuberet. l. Titia cum testamento. de legat. secundo. euenisse in ipsa ciuitate Papiæ. Quidam magnificus dominus Ioannes Marcus de Belcredo, habens duos filios, uidelicet Gerardum & Zachariam: quia forsitan plus amabat Gerardum, praelegauit ei partem castelli & turris, quam habebat in quodam loco montis alti, postmodum mandauit, quod in dictis bonis praelegatis, non deberet ipse Gerardus molestari nec inquietari, sed quod ipsa teneret, haberet, & possideret toto tempore vitae suae. & ita habuit. Postea mortuus est ipse Gerardus relictis filiis suis heredibus, dubitatum fuit, an istud praelegatum fuerit transmissibile ad heredes ipsius Gerardi, an uero per mortem esset finitum, & sic deberet reuerti pro parte sua ad Zachariam fratrem: refert quod pro parte Zachariae uidit consultum per solennes Doctores. Francisc. de Curt. Ioannem de Puteo, dominum Lancilo. Decium, dominum Daniel. Landol. & dominum Ambrosi. de Opizonibus, tunc ducalem quaestorem morti: quia per illa verba, gaudeat & possideat toto tempore vitae suae, uideatur testator limitasse legatum ad vitam tantum ipsius Gerardi, adducentes tantummodo decisionem Baldi in l. prima. circa principium. C. de furt. & litis expen. ubi dixit Baldus, quod licet ista verba, utendum & fruendum, non restringant concessionem pleno iure factam, tamen istud non procedit, ubi diceretur, in vita. In contrarium refert plures etiam consuluisse, adducentes decisionem Paul. de Cast. in suo consilio. mihi cclxvi. incipient. quod dicta substituto. in penult. colum. decidens, & quod si testator relinquit matri suae fundum, seu aliqua alia bona, & postea adiciat ut possit uiuere, & de eis uti & frui, & de illis se sustentare quousque uiuat: quod per ista verba non restringitur legatum: quia illa verba respiciunt causam, non autem legatum. Ideo verba adiecta legato in fauorem legatarii, non restringunt legatum. ut l. iij. & ibi notat Bartolus, de aliment. & ciba. lega. & dicta l. donationes in concubinam. §. species. ff. de donatio. & l. finali. ff. de usufruct. earum rerum quae usu consu. & tradit Roman. in consilio ccccij. incipient. diligenter inspectis. Molo illa verba, quod Gerardus deberet pacifice possidere toto tempore vitae suae, fuerunt appositae in fauorem suum, ergo non debent restringere legatum. iuxta l. q. fauore. C. de lega. & l. legata inutiliter. ff. de adimen. lega. unde dicebant de decisionem Baldi in dicta l. prima fore falsam. Ad hoc ergo, ut uarietatem Doctorum fugias, sis cautus, non facere mentionem de uita ipsius usufructuarii. Et licet ista quo ad mundum sint pulcherrima, & suo loco & tempore possent tibi non in edocrem afferre utilitatem, tamen quantum ad animam, essent perniciofa, si ipsius uteris, voluntate testatoris existente in contrarium.

Cautela

a Non facias. Adde, quod hoc non est nouum, quod reliquum usufructus propter causam sibi adiectam restringatur. demonstrat hoc text. in l. si habitatio. uer. sed si relictis. ff. de usufruct. ubi si relinquitur usufructus domus habitandi causa, sola habitatio legata conestatur. & sic generalitas relictis usufructus, ex causa specifica restringitur.

Cautela pro illo qui tenetur iura
re seruare statuta quod licet iu
ret & nō obseruet, propter hoc
non sit periurus. III.

- 1 Statutum si disponat, quod retores & iudices te
neantur seruare statuta, an valeat.

Communiter per ciuitates Italiz extant sta
tuta, quod retores & iudices elites ad gu
bernandam ciuitatem, teneantur iurare serua
re statuta: quo casu certum est, quod tale sta
tutum valet & tenet, quia etiam talia iuramen
ta prastantur de iure communi. vt in autent.
iurandum quod prasta. ab his. per totum. &
in l. item non nouam. & auten. hodie. C. de iudi.
& c. uenientes. de iure iur. Tu autem qui vadis
rektor, vel iudex ad aliquam ciuitatem, & tene
ris iurare seruare statuta, si vis facere, quod nō
obstante iuramento si contingeret te facere cō
tra aliquod ex ipsis statutis, nō incurras in per
iurium: cautela est, quod facias ingressum tuū
in die feriata, in honorem Dei, & illa eadem die
iures seruare dicta statuta: quia dato quod pos
tea non obserues, propter hoc non eris periur
us, ita pulchre & in specie dixit Lanfra. de O
rian. in sua repe. capituli, quoniam contra.
circa fin. prin. extra de probatio. dicens, quod vbi
rektor ciuitatis ingreditur officium suum in die
feriata, & iurat seruare statuta, vt moris est, q
tale iuramentum non valet. Et ille, tanquam
non iurauerit poterit contrauenire, motus p
cap. primum. de fer. quo cauetur, quod omnia
iuramenta prastita in die feriata, in honorem
Dei, regulariter non tenent. Et per hoc aliquā
do dixi, quod cum eueniret, quod aliquis scho
laris in diebus festiuis, in honorem Dei obuia
ret notario vniuersitatis nostraz, dicebat ei do
mine notarie memento te ponere me in matri
cula, qui notarius habito nomine, & cognomi
ne suo, deferrebat ei iuramentum de seruando
statuta, & de parendo domino rectori, iuxta
formam statutorum nostraz vniuersitatis. nam
dicebant, quod tale iuramentum non tenebat,
& sic contraueniendo, non cadebat in periuri
um: & similiter dicebam de rectoribus nostro
rum iuristarum, qui hic Paduaz in die sancti
Laurentij sumunt capitulum, & illo eodem a
ctu iurant seruare statuta, quod si per ipsa sta
tuta, vel per litteras durales non fir cautum,
quod plus illa die, quam vna alia debeant su
mere ipsum capitulum, & illo eodem actu, iu
rare vt supra, quod licet postea non obseruent,
propter hoc non sunt periuri: quia cum tale iu
ramentum sit contra canonum dispositionem
sumptum, sequitur, quod non habet litigandi
potestatem.

Cautela quod deceptus etiam ci
tra dimidiam iusti pretii possit

rescindere contr actum, uel pe
tere supplementum iusti pre
tii. IIII.

- 1 Contrahentibus licitum est, naturaliter inuicem se
circumuenire, & inuicem se decipere, & quod
plus ualet, minori pretio emere, & quod minus
ualet, maiori pretio vendere.
- 2 Bono uiro non licet aliquem decipere, licet in foro ci
uili & canonico concessum sit.
- 3 Conscientia idem est, quod bonus uir, & quod in
foro conscientie licitum non est, non etiam lici
tum est bono uiro.
- 4 Ementem inter & uendentem difficile est, quod nō
interueniat peccatum.
- 5 Turpitudinem suam nemo desegere cogitur.

REGULA est in iure, quod contrahentibus
licitum est uaturaliter in vicem se circum
uenire, & inuicem se decipere, & quod plus ua
let, minori pretio emere, & quod minus ualet,
maiori pretio vendere, vt dicit text. in l. in cau
sa. la secunda. in fi. ff. de mino. & in l. item si pre
tio. §. quemadmodum. ff. loca. quod tñ sano mo
do est intelligendum, dummodo quod talis de
ceptio non transcendat dimidiam iusti pretij.
quia tunc deceptus potest petere vel rescissio
nem contractus, vel supplementum iusti precij
vt no. in l. 2. C. de rescin. vend. & in c. cum dile
cti. & in c. cum causam. de emp. & vendi. Et sic
licet interueniat deceptio citra dimidiam iu
sti precij, & dolus non dederit causam contra
ctui, vel incidit in ipsum contractum, ipse cō
tractus remanet firmus & validus, & talis de
ceptus citra dimidiam iusti precij, non potest
de aliquo conqueri. vt not. in locis pralleg.
iunctis his que habentur in l. eleganter. ff. de
dolo. & in l. si quis cum aliter. de verborum o
liga. Tu autem qui fecisti contractum, in quo es
deceptus citra dimidiam iusti precij, & sic per
ea que superius dicta sunt, contractus est firm
us & validus, si uis posse facere etiam in foro
ciuili de duobus alterum, vel habere rescissio
nem ipsius contractus, vel consequi ipsum sup
plementum iusti precij, cautela est, vt conue
nias via ordinaria aduersarium tuum in iudici
um, narrando & exponendo petitionem tuam
iuxta formam quam tradit Barto. in d. l. 2. C. de
rescin. vendi. lite postea contestata tempore
quo producuntur positiones facias aliquas po
sitiones petendo officio iudicis aduersarium
tuum debere eis cogi per credulitatem suam
respondere, confitendo vel negando, inter quas
inferas vnam, que sit istius tenori, Quod ipse
aduersarius est vir bonus, vel facias, quod iu
dex officio suo ipsum interroget, an sit vir bo
nus, vel non. iuxta l. vbiunque ff. de inter
rogat. actio. & iuxta capitulum cum Ioannes ere
mira. post medium. de fide instrumen. Nam
interrogatus, quod debeat respondere, nua
quid sit vir bonus, vel non, in æternum non re
spon.

2 Ipse contra
ctus remanet fir
mus & validus.
Limita tamen
hoc non esse ue
rum in foro cō
scientie, notā
do. Abb. d. Ant.
de But. in c. ga
plerique. de im
mu. eccl. & per
eundē d. Anto. in
ca. cum causam.
extra de emp.
& vend. & per
d. Inn. & eundē
d. Ant. in c. in ci
uitate. de vfu.
nā conscientia
est cordis co
gnitio sui ipsi
us, & omne, qd
cōtra cōscientiā
sit edificat ad
gehennam. 28.
q. j. §. ex his ita
que. conscientia
enim est que di
cat non sic esse
faciendum, ut
de per Archi. v
bi supra cōscien
tiā honora mus
uide in cle. j. de
iure pat. latius
per Alex. in suo
dicto, per me
nuperime reco
gnito & conti
nuato, in uerbo
conscientia. nā
dici solet, con
scientia mille
testes. Bart. au
tor.

spondebit quod non, quia hoc modo allegaret propriam turpitudinem, imo iudex posset ipsum repellere, iuxta l. congruit. M. de offic. præli. Si autem responderet, quod sic, quod est uir bonus & probus, uel quod reputat se ita esse, tunc habes intentum tuum, quia iste cogetur facere de duobus alterum, aut restituere tibi rem tuam restituito sibi precio habito, uel supplere iustum pretium, quia id quod dicimus, quod licitum est contrahentibus tam in foro civili quam in foro canonico inter se decipere citra dimidia iusti præcij, tamen istud non habet locum nec conuenit bonis uiris, ista est glossa, notabilis in l. semper in contrahibus. de regul. iur. quam singularem reputat Bald. in c. si proponente. de re scriptis. & in c. quanto. in secunda colum. de iure iuran. & in autem. ad hęc. in penul. colum. C. de usur. per quam in terminis dixit Ioannes de Ana. in c. in ciuitate. in 8. colum. versi. ultimo. pro ista parte adduco glossam ordinariam. extra de usur. quod consulendo apud Ferrariam, tradidit istam cautelam, quod fierent certæ positiones inter quas esset una, quod emptor esset bonus uir, quia si responderet, quod sic, tu habebis intentionem tuam, quia eramus in casu d. gl. l. semper in contrahibus subiungendo, quod ita fuit factum, & quod ita fuit obtentum, quod sequitur dom. las. in l. penul. in secunda colum. versi. adde tamen. C. de pact. & in §. salien. in 24. colum. versi. & aduerte, quod quamuis contrahentibus iustitiam de actio. bene facit pro hoc quod pulchre dixit Bald. in c. cum causa. in fin. testi. quod conscientia idem est, quod bonus uir, & quæ not. licent in foro conscientie, non licent etiam bono uiro. Sed in foro conscientie non est licitum contrahentibus inter se decipere, ergo nec bono uiro. subdens, quod uadit ergo anima mercatorum. & quod in foro conscientie non sit licitum inter se decipere, tenet dom. Ant. & ibi do. Abb. in 9. q. in c. quia plerique. de immu. eccle. Anto. in c. cum causam. de empt. & uendi. Innocent. & dom. Ant. in d. c. in ciuitate. de usur. ubi late Ioannes de Ana. in 6. colum. domi. Abb. in c. j. in princip. de empt. & uendi. & late etiam Saly. in autem. ad hęc. in 21. q. C. de usur. Hinc est, quod dicit canon, quod inter emētē & uendentē difficile est, quod non interueniat peccatum. ut habetur de pæn. distict. 5. qualitas. Ad unum tamen est aduertendum, quod licet ista cautela sit pulchra, tamen aduersarius si nollet, non posset cogi respondere tali positioni siue interrogationi, nunquid sit bonus uir uel non, quia si dicit, quod non, allegat propriam turpitudinem, quam de terege nemo cogitur. iuxta ea quæ habentur in l. transactio finita. C. de transact. & per gl. Barto. & alios in l. qui iurasse §. si pater. ff. de iureiurati. si uero dicit, quod sic, incidit in casum d. glossi. & sic in quacunque partem se voluit, incidit in laqueum, ex quo sequitur, quod positio est captiosa, cui positioni seu interrogationi captiosæ nemo respondere tenetur, ut not. glossi. in c. si post præstitum. in uerbo, ratio

nabili causa. de confess. lib. 6. & Pau. de Cast. ubi declarat, quæ dicatur positio captiosa, in l. controuersia ff. de transact. Bald. in l. 2. §. quod obseruari. C. de iur. calum. Lanfr. de Oria. in re pe. C. quoniam contra. in uerbo, responsione. in 2. col. versi. septima regula est. extra de proba. nam alicui non est incidendus laqueus, ut dicit text. C. de uiduis. el. 2. 27. q. prima.

Cautela ad euadendum a tortura, & a morte, indicatum legitimis indicibus, quod homicidium commiserit. V.

- 1 Confessio qualificata mortem & pœnam corporalem euitare potest.
- 2 Confessio qualificata in parte acceptari potest, & in parte sperni.
- 3 Presumptio unius liquidissima probatio dicitur.
- 4 Iudex si de facto ad torturam poneret illum, contra quem clare delictum probatum esset, & in sua negatione perseveraret, omnes probationes quæ contra ipsum essent, per tormenta purgantur.
- 5 Appellari regulariter licitum est ab omni sententia tam criminali quam civili.
- 6 Crimine eodem, quis duplici pœna puni non debet.

ACCIDIT quotidie, quod quis inculpatus de homicidio, uigore indicatorum contra ipsum laborantium ponitur ad torturam, propter cuius afflictionem cogitur dicere veritatem, & sic confiteri se commississe ipsum delictum, quia confessione stante, mediante postea sua perseveratione seu ratificatione facta ad bñchum officij, iuxta no. per Bar. in l. j. §. diuus se uerus. ff. de q. & per Cy. Saly. & alios in l. 2. C. de custo. reorum. condemnatur per iudicem ad mortem. Reuoco ergo in dubium, an si aliquis commisit homicidium, de quo non possit convinci per claras probationes, sed bene contra eum laborant indicia, propter quæ si a iudice ponetur ad torturam, dubitat, quod eam non poterit tolerare, sed opus erit confiteri ueritatem, nunquid erit dare cautelam, quod talis indicatus indicibus ad torturam iustificentibus, euitet & torturam, & mortem. dic, quod sic, scilicet quod iste inculpatus confiteatur verum esse, quod interfecit illum talem de quo queritur & postea subiungat, quod interfecit propter defensionem suam necessariam, quia per istam confessionem hoc modo qualif. atam, licet ipse reus de defensione aliquid non probauerit, euitabit & torturam, & mortem & omnem aliam pœnam corporalem de tortura patat, quia effectus torture est ad hoc, ut reus confiteatur id de quo queritur, ut infra dicitur. sed ista reus cōstendo absque torture cessat effectus torture, & de morte uero & alia pœna corporali, quæ euitetur per confessionem qualificatam prout supra dic, quod istud fuit stupendum dictum domi.

dom. Abb. in c. auditis. in penul. colum. ver. sed contra predicta. de præscept. quod dictum ibi refert & sequitur Fely. dicens tale verbum non reperiri alibi, & apud modernos practicos esse in summo cultu, quod licet aliquis confiteatur se interfecisse hominem, sed fecisse propter animi defensionem necessariam, quavis de defensione aliquid non probauerit, tamen vigore istius confessionis qualificatae non poterit corporaliter puniri, quam opin. sequendo domin. Abb. tenet idem Fel. in c. cum venerabilis. in 4. colum. versic. secundo not. de except. & in c. significasti. el. ij. in v. col. uer. & interim unum tene menti. de homi. vbi similiter dicit, tale dictum non reperiri alibi. & in c. afferte. in v. col. versic. & responderi potest de eo quod scribit domin. Abb. de præsump. Dicens similiter istud dictum esse singularissimum. Sequitur Alexan. in l. non solum. §. sciendum. ff. de ope. no. nun. vbi dicit. istud dictum esse signanter not. Socin. in repet. l. j. in iij. colum. de vulga. & pupil. ubi extollit & ipse istud dictum domini Abb. dicens esse multum notandum do. Ias. in l. ut vim. in iij. col. de insti. & iur. dicens istud dictum domin. Abb. alias in practica sibi fecisse magnum honorem. sequitur Bartolus in suo reper. in verbo, confessio habet vim sententiae. versic. xxi. qui incipit, confessio quod fecit ad defensionem. dicens hanc esse singularem limitationem ad dictum Bar. in l. Aurelius. §. idem quæsit. de lib. leg. & idem Bar. in verbo, inquisitus. versic. viij. incipiente, inquisitus respondit, quod occidit. vbi similiter dicit, quod istud dictum dominum Abb. est perpetuo notandum. Non obstat modo decisio Bartoli communiter approbata in d. l. Aurelius. §. idem quæsit. de libe. leg. volens, quod si aliquis in iudicio confiteatur se interfecisse hominem, sed fecisse ob suam defensionem necessariam, potest licite per iudicem condemnari vigore sue confessionis, quia in quantum dicit se occidisse, statuitur sue confessioni, in quantum uero dicit ad suam defensionem, non creditur nisi aliter probet, quia quotiescunque confitens habet præsumptionem iuris contra se, ut est in casu nostro per l. j. & ij. ff. de fidei. & per c. j. de præsump. tunc confessio qualificata potest in parte acceptari, & in parte sperni, quam sententiam similiter tenet Bald. in l. unica. in viij. colum. versic. denuo quæro de quæstione quotidiana. C. de confes. & in l. secunda. C. de dona. ante nupt. & Panor. in ca. bonæ. el. 2. in fin. de postu. præla. & Alex. post alios in l. i. §. si quis simpliciter. versic. ex predictis inferitur. de verbo. obligat. quia responder. dom. Abb. quod fatetur, quod taliter confitens debeat puniri, sed tamen non capitaliter. primo quia probationes in criminalibus debent esse clariores luce meridiana, ut l. scient cuncti. C. de proba. canonizata. l. j. quæst. viij. scient cuncti, sed cum in casu nostro non sit nisi sola confessio qualificata, ut supra sequitur, quod probatio non est clarissima, prout requiritur. secundo quia dato, quod contra taliter confitentem laboraret vrgentis-

simæ præsumptio, tamen ex præsumptionibus & iudiciis quantumcunque vrgentissimis, non debet quis capitaliter puniri, prout dictum fuit singulare licet vulgatum. Innoc. in c. quia veri simile. de præsump. de quo dicto fit mentio per scribentes in variis locis, præcipue per omnes in c. afferte. extrâ eo. de præsump. & Pa. de Ca. vbi pulchre loquitur in cõli. mihi clxxxvij. incip. vñ inquisitione supra scripta. in vlti. col. & per Cæpo. in consi. vj. incip. veritas primi du. hii. in 4. colum. & in consi. xxxix. incip. Baptista Meoni. in 3. colum. & per Gaudi. in suo tractat. malefi. in rubri. de præsump. & iudici. ex qui cõdem. sequi poss. ubi dicit, quod omnes Do. qui tempore suo erant Bononiæ, ita consulerunt. Non obstat si dicatur, quod propter hoc iste taliter confitens non evitabit torturam, quia iudex a audiens istam suam confessionem qualificatam, ut supra, torquetur eum ad hoc, quod debeat dicere veritatem, an interfecerit illud causa principaliter offendendi, an vero principaliter causa se defendendi, quia dico, quod istud non potest facere iudex, ex eo quod illa iura quæ volunt, quod ex iudiciis, & præsumptionibus contra aliquem laborantibus, & arbitrio iudicis sufficientibus, ille talis debeat subici tormentis causa veritatis eruen. ut ff. & C. de quæstio. & c. cum in contemplatione. de reg. iur. in antiquis. & c. non solent. 2. q. vj. habent locum & procedunt in iudiciis & præsumptionibus factis, non autem in præsumptionibus iuris. tamen præsumptio iuris dicitur liquidissima probatio, ut est gl. quæ reputatur singularis. in l. si tutor. C. de peti. tuto. per quam dicit ibi Bal. quod si lex, vel statutum requirit probationem liquidam, ille dicitur liquide probare, qui probat per præsumptiones iuris, cum est confimilis glo. in l. secunda. & ibi not. Ang. C. de pet. hered. Imol. in l. prima per tex. ibi. C. de testam. milit. Modo habeo, quod delicta præsumuntur facta animo nocendi, & offendendi ut not. glo. in l. si non conuiti. C. de iniur. quam notabilem dixit Cepol. in consi. xxix. incip. uiso processu cautæ super homicidio. in prima col. & Flo. in l. j. §. cum arietes. ff. si quadrup. pzu. feci. dica. & omne maleficium præsumitur in dubio iniuste factum, ex quo est de genere prohibitorum, ut l. j. C. de fidei. & c. j. de præsump. & ut ponit Bal. in c. liscut nobis. in fin. de re iudi. & Alex. in consi. cxj. incip. ponderatis verbis in j. colum. in j. volum. stante ergo hoc, quod præsumptio iuris dicatur clara & liquida probatio, & quod delictum præsumatur factum causa principaliter nocendi & offendendi, sequitur quod cum iste confiteatur se interfecisse hominem, licet addat ad sui defensionem, quod clare probatum sit propter præsumptionem legis, istum talem commississe illud tale delictum, & per consequens iste reus non debet posse subici tormentis, quia quotiescunque maleficium est clare probatum contra aliquem, ille talis vigore illius maleficij non potest torqueri, quia ad torturam solammodo

2 Iudex audiens istam suam confessionem qualificatam. Adde, an confessio qualificata possit acceptari sine ulla qualitate. unde singu. per d. Alex. in consi. 87. per totum. in j. uol. & est quotidianum, & vile consilium. loquitur tamen in causa civili, non in criminali, quæ acceptari debet cum eadem qualitate, & non simpliciter. est tamen periculosa talis confessio in causa criminali quantumcumque qualificata, nisi probetur defensio, nec est tuta in totum ac secura hmoi cautela. Et propterea Bald. signanter consuluit confidentem delictum etiam cum qualitate, puta qui occidit ad sui defensionem, nisi qualitatem probauerit, quæ puniatur. vide in cõli. cexlv. quod incipit. dauanti dauoi. in ij. volum. nam in delictis præsumitur dolus. C. de fidei. l. j. C. de iniur. l. si non conuiti. Item per cõfessionem factum est notorium. ergo puniri debet maleficium, ne delicta remaneant impunita. Cauter igitur, ut dixi, ne in Scyllâ incidas, credes vitare Charybdî. Bar. lau.

K K 3 deuenitur

deuenitur in subsidium probationum, ut notat Pau de Ca in l. si quis in hoc genus. C. de epis. & cle. Bal. & Alb. de Rosin. l. obseruare. C. quo um appel. non recti. Bal. in l. milites. C. de quæstio Bar. Cap. in consi. xxxij. incipi. quidam rustici Vicentini. in ix. col. uer. circa tertium principale dubium. ubi etiam notabiliter tenuit, f. q. si de facto iudex poneret ad torturam illum, contra quem clare esset probatum delictum, & in sua negatione perseveraret, q. omnes probationes que essent contra eum, purgarentur per ipsa tormenta. & licet Bal. in d. l. obseruare. C. quodum appel. non recipi. & in l. j. C. de iur. calum. dicat, quod imo iudex potest lubicere reum tormentis, licet crimen suum sit clare probatum, & hoc ad cautelam, ut ore proprio confiteatur, ad hoc, ut non valeat postea appellare, quia cōfessus & confessus non appellat. ut habetur in d. l. obseruare. quia ad hoc respondet Capol. in consi. prælegat. q. hodie talis causa non debet mouere iudicem, cum per totam Italiam communiter sit prouisum per statuta terrarum, q. a sententiis capitalibus non liceat appellare. Sed ultra tale responsum potest responderi triplici ratione, dictū Bal. in d. l. obseruare. esse falsum. Prima ratio, est causa fraudis euitandæ. nā præsupposita illa opinione de qua supra mentionē feci pro vera, quæ uidetur magis communior, quod si non obstantibus clavis probationibus iudex poneret delinquentem ad torturam, & in sua negatione perseveraret, quod dictæ probationes purgarentur, isto casu esset in potestate iudicis liberare per indirectum accusatū vel inquisitum, dicendo ei, tolera hanc torturam patienter, quia liberatus eris, non obstante, quod de delicto tuo clare constet. Secunda ratio est, quia cum appellatio sit remedium a iure concessum prætendentibus se grauatos, ut in cap. suggestum & c. cum speciali. §. portio. de appe. & editum de appellationibus sit permissorium, 5 quia regulariter omnibus & ab omni sententia tam civili, quam criminali licitum est appellare, ut l. & si maioribus. C. eo. de appel. gl. in l. qui restitueret. in gl. si. ff. de rei vendica. & Spec. in eo. ti. §. secundo. in prin. sequeretur, quod esset in potestate iudicis per istas vias violentas, & indirectas auferre beneficia à iure concessa, quod facere non potest iuxta ea quæ habentur p. Bart. & alios in l. ij. ff. de re iudi. & per domi. Abb. & Phil. Francum in c. cum sit Romana. de appell. & per Doc. in c. quod ad consultationem. de re iudi. & hoc etiam in præiudicium iurisdictionis superioris, quia cum appellatio sit de minori iudice ad maiorem prouocatio, ut l. j. ff. de appel. & c. secundo. de consuet. libr. vi. sequeretur, q. iudex hoc modo posset per viam torturæ in extorquendo confessionem obuiare per indirectū, quod appellatio non posset coram superiore interponi, quod per iudicem inferiorem fieri non potest. nam inferior non potest facere, quod à sententiis suis non appelletur ad superiorem, prout not. Bar. in l. j. §. interdum. ff. à quib. app. non lic. & in l. si. ff. de aqua pluuiar. arc. & Bal. in

l. qui appellacionem. C. de appella. & in l. si C. de sent. communiter Canonistæ in c. veniet. s. ubi Bal. circa hoc dedit cautelam. de iureiuran. cum aliis concordant. de quibus per Card. Alex. in c. interposito. §. ille denique. in prima col. de appellatio. † Tertia ratio potest adduci, quia de eodem crimine quis non debet duplici pœna puniri. Nam ut dicit Bald. in autent. omnes peregrini. in ult. notabili. C. commu. de success. pœnæ qualitas debet esse secundum qualitatē culpæ. & est tex. in l. sanctimus. C. de pœ. & in c. quæsiuit. in fi. de his quæ fiunt a maio. parte capi. & in c. felicitis. §. illud autem. de pœn. in vj. & xxij. q. j. non asseramus stateras, pœna autem homicidii a iure taxata, est abscissio capitis. ut l. j. in prin. ff. de fidei. & §. item lex Cornelia. instituta. de publ. iudi. & ij. distinctio. omnis. Nā dicit lex, quod homicida alii fecit, semper expectet, ut l. nemo. C. de episcop. audient. Modo si dictum Bald. esset verum, sequeretur, quod ille reus pro homicidio affligeretur duplici pœna, scilicet pœna torturæ, & pœna capitis, quod non est dicendum, & hanc opinionem per rationem secundam, de qua supra reperio tenere Taner. de Corneto in sua compendiosa, in rubrica de quæstio. circa materiam probationum. quæsti. vltima statit ergo firma conclusio, quod si quis confiteatur se occidisse hominem, licet adiungat ad sui defensionem, cum lex præsumat occidisse causa principaliter offendendi, nisi aliud probetur, & præsumptio legis dicatur liquidissima probatio, quod illo casu, talis confitens non poterit ad torturam poni iugore illius homicidii. tanquam clare probati, quia ut superius dictum est, ad torturam non deuenitur nisi in subsidium probationum. Et si dices, ergo sequeretur, quod tanquam manifestus homicida puniretur pœna capitali, & sic cautela non erit bona, quia respondeo, quod quamuis lex præsumat, ut sæpius dictum est, quod homicidium fuerit perpetratum animo principaliter offendendi, & sic iniuste, & velite, quod puniatur de ipso delicto tanquam clare respectu suæ confessionis, tamen isto casu lex non vult, nec ita ut aliàs faciat, firmat pedem suum, quod propter illam suam præsumptionem ille qualificate confitens puniatur pœna capitali, sed bene alia, uel pecuniaria, uel relegationis, & exilis, arbitrio iudicis. Et illud est, quod vult dicere dominus Abb. in d. c. auditis. Et licet pro & contra nonnulla alia adduci possent, tamen ista non sunt obliuioni tradenda, quia possent multum prodesse, præcipue quando habetur iudex propitius.

Cautela ad obuiandū, quod meretrix non valeat testari, nec aliter disponere de bonis ex meretricio acquisitis. VI.

1 Meretrix licet iurisper faciat meretricando, non tamen iurisper facit accipiendo, cum sit meretrix. Meretrix

2 Meretrix de quaſtu ſuo teſtari poteſt, & ad libitū diſponere neque cui hereditas per ſi, cum hereditas ſuis auferri poteſt.

3 Meretrix quaſtum ſuum in foro conſcientie, reſtituere non tenetur.

1 **Q**UANTUM ꝑ meretrix licet turpiter faciat meretricando, tamen turpiter non facit accipiendo, cum ſit meretrix, vt dicit text. in l. 4 § ſed quod meretrix. ff. de cond. ob. turpem cau. ex quo dicunt ibi Bal. Ang. & Pau. de Caſt. quod meretrix de ſuo quaſtu licet, & iuſte facit elemoſynam & decimam ſoluit, ut etiam tenet gloſſ. in ca. ex tranſmiſſa. de deci. & Anchi. 85. diſtin. qui venatoribus & in j. q. i. nō eſt ꝑ Et a ſimiliter de tali quaſtu poteſt teſtari & ad libitum diſponere, & talis hereditas non auferitur hereditibus ſuis per ſi cum, uel eccleſiam tanquam turpe lucrum. vt not. Cyn. in l. cum te. C. de condi. ob. turpem cau. & Bal. in l. prima. C. eo. referens, quod ita alias fuit interrogatus Neapolita, quodam epiſcopo. Idem tenet Cyn. in l. marcalem. C. eo. ꝑ & ſimiliter ipſa meretrix talem quaſtum non tenetur in foro conſcientie reſtituere, ſed legitime retinet, prout voluit Inno. Ioan. Andr. & Panor. ibi, in 3. q. in c. quia plerique. de immuni. eccl. & ut tenet ſanctus Thom. ſecunda ſecundæ q. 32. articulo 7. & q. 62. articulo quinto concludens, ꝑ meretrix licet retinet ea quæ ſuo corpore lucrata eſt ſecus ſi aliquid extorſiſſet per dolum vel fraudem, quā illud tale tenetur reſtituere illi, a quo habuit. Pone modo, quod una meretrix multa ſuper lucrata eſt, quo remedio poterunt vti conſanguinei, qui debent ab inteſtato ſuccedere, ad hoc ut ipſa meretrix non valeat de ſuper lucris teſtari, nec aliter ad libitum diſponere? Dic, quod cautela eſt, quod ſibi interdicitur bonis per iudicem, quod iuridice poterit fieri, vt eſt text. multum ſolennis, & ibi glo. in l. & mulier. ff. de cur. furio. quo caſu per interdictionem non ſolum tollitur facultas cōtrahendi inter uiuos, vt l. i. cui bonis. de verb. oblig. Sed etiam facultas teſtandi, vt l. i. cui le. ff. de teſta. & § idem prodigus. inſtit. qui. nō permittit. face. teſta. & per Spec. in titu. da inſtrumen. edi. § compendioſe. circa princip. verſicu. tertio, ſi fuerit. Et per Bal. in l. 2. circa princip. C. communia de leg. adeo quod non poſſet teſtari etiam ad pias cauſas, prout tenet Baldus in l. i. in leſtura. in verſicu. deinde quæro quid de prodigo. C. de ſacroſanc. eccl. & Petr. de Ancha in c. quia ingreditibus. de teſtam. quem ibi reſert & ſequitur Imo. in 7. colum. verſicu. circa ſextum. Et domi. Abb. in rubrica. extra eo. licet contrarium in hoc uoluerit Bal. in d. l. i. in repe. in 7. colum. verſicu. 12. quæro quid de prodigo. C. de ſacroſanc. eccl. Et licet contrarium etiam uideatur ſentire idem Bald. in conſi. 235. incip. decreto ſeu reſcripto illuſtriſſimi principis. in prima parte, uolens, quod interdictus bonis poſſet teſtari inter liberos. & contrarium etiam uideatur ſentire Lap. de Ca

ſtello. allega. 26. Sed prima opin. eſt communior. Iſtam cautelam tradit Bald. in c. cum deco rem. de uita & honeſta. clerico. quem reſert & pro notabili ſequitur dominus Iaſ. in d. l. 4 §. ſed quod meretrix. ff. de condicio. ob. turpem cauſam.

Cautela pro illo, qui per metum cogitur contrahere matrimonium. VII.

1 Matrimonium eſt maris & ſæminæ coniunctio, in diuſiuam conſuetudinem uitæ retinens.

SÆPISſIME contingit, quod iuues deſprehenſi in domo alicuius puellæ, coguntur a ſtratibus & conſanguineis ipſius puellæ eam deſponſare. & de iſtis loquitur cap. cum locum de ſpon. Pone modo, quod quidam ſcholaris iuerat ad ſuam amantiam, & quia conſanguinei ipſius puellæ præſenſerant de hoc, obſeruauerunt eum ingreditentem domum una nocte, & ita deprehenderunt eum in domo, & minantur ei mortem, ſi non accipit eam in uxorem. Ipſe autem dubitans de ſalute ſua, uidet quod opus eſt, vt eam deſponſet: Quæro, an erit dare cautela, ut licet ſecum contrahat, tamen quod tale matrimonium ſit nullum; dic, quod ſic, videlicet vt inſpiciat an illi teſtes quiſint ibi præſentes, ſint teſtes qui verſimiliter duſti in iudicium, ſint dicturi ueritatem de omnibus ibi geſendis, & ſi non, quia non ſint niſi conſanguinei puellæ, & alij domeſtici, qui in iudicio verſimiliter non dicerent, niſi ea quæ facerent ad propoſitum ſuum, tunc ipſe ſcholaris hilari fronte dicat, quod libentiſſime uult eam accipere in uxore, ſed quod mitatur pro aliis duobus vel tribus teſtibus, puta pro presbytero parochiali cum ſuo clerico. nam ipſi uidentes ſuā bonā diſpoſitionem, & ad hoc etiam, vt res pro cedant cum amore, & etiam quia res ſuæ erunt clariotes, ſi plures teſtes tam domeſtici quam extranei interuenient, complacebunt ei in hoc & tunc dicat eis, domini vos eritis teſtes quali ter accipio iſtam puellam in uxorem, tamen quia mecum commiſit ſtuprum, dubito ne idē faciat cum aliis, propterea proreſtor ei quod ſi adulterabit cum alio, uolo poſſe accipere aliam, ipſa puella & conſanguinei ſui exiſtimantes cauſam proteſtationis nunquam verificaturum. Et iſto caſu, non erit matrimonium, quia quocumque matrimonium contrahitur, ſub conditione ſeu proteſtatione, ſuſpenſiua ſeu reſolutiua ipſius matrimonij. vt eſt in caſu noſtro, ꝑ quia matrimonium eſt maris & ſæminæ coniunctio, indiuiduam uitæ conſuetudinem retinens. vt inſtitu. de nupt. in principio & 27. q. 2. in ſumma. ut ponunt Io. And. do. An to & Card. Alexan. in rub. de ſponſa. talis conditio ſeu proteſtatio non uiratur, ſed uiratur

KK 4 ipſum

a Et ſimiliter de tali quaſtu poteſt teſtari, & ad libitum diſponere. Adeo enim teſtari poſſunt, quod ſi re linquant etiam impia lucra hereditibus, ualeat teſtamētum. vide Bal. in conſi. 166. poſt princ. in verſ. ſed emanauit illa decre talis. quod cōſiliū incipit, quæritur, & ca. in j. volu. Nec tenet meretrix reſtituere, ꝑ acquirat ex tali quaſtu. ſecundum Inno. in c. quia plerique de imu. eccl. niſi accepiſſet ab his, ꝑ alienare nō poſſunt. no. Docto. in præalleg. ca. quia plerique. ſecus aut eſt de bono cōſilio. vide in ſumma angelica. in uerbo meretrix in § 3 ibi, utrū teneat,

ipsum matrimonium. iste est casus. & ibi nota. omnes in c. fin. de condi. appo per quod dicit ibi in terminis Cardina. Zaba. se vidisse de facto quem ibi etiam refert, & sequitur Cardi. Alexa. in 4. notabili. quod cum quidam Philocatus vellet accipere quandam puellam in vxorem, dubitans ne cum alio adulteraret, ad hoc, vt magis praeueneret, accepit eam in vxorem hoc modo, quod si adultera andam se preberet alicui quod posset accipere aliam in vxorem. fuit iudicatum tale matrimonium non teneri. Et istud idem ibi refert & sequitur domi. Abb. in j. notabili. licet do. Cardina. Zaba. non faciat mentionem. Ad vnum tamen aduerte, quod si ista cautela debet habere locum & procedere, opus est, quod ipsa puella expresse consentiat tali protectioni, alias secus. & isto casu, non sufficeret, si taceret, quia tacendo, fauore matrimonij, haberetur pro contradicente. ita Innocen. cum quo alij transeunt in d. c. fin. & per hoc dicit ibi Hostien. quem referunt Panor. & Alexa. quod ista crebro deberent predicari. ne istae simplices puellae decipiantur, scilicet quando eis fiat talis protectio, non consentiant, sed taceant, quia tunc erit matrimonium.

Cautela quod compromittens non possit habere recursum ad arbitrium boni viri. VIII.

- 1 *Compromissio lato laudo appellari non potest, sed ad boni viri arbitrium reductio pertinet.*
- 2 *Lato enormis dicitur, quando aliquis in sexta parte quantitatis debita laesus fuerit.*

Tu scis quod si in aliquem fiat compromissum, quod lato laudo, licet ab ipso non possit appellari, quia appellatio praesupponit iurisdictionem, quae pactis priuatorum non potest conferri, ut l. priuatorum. C. de iurisdic. om. iudi. tamen quando aliqua ex partibus praetendit se lesam, bene potest tale laudum reduci ad arbitrium boni viri, etiam si ipsae partes iurassent non reducere: quia intelligitur tacita conditio, si arbiter vel arbitrator eque arbitratu fuerit prout non per Bartolum & Flor. in l. si societatem. §. arbitrorum. ff. pro socio. late per Canoni. in c. quintauallis. de iureiur. per Dyn. in regula, scienti. de regulis iuris. in 6. per Old. in consilio 156. inci. primum de quo quaeritur per Alex. in consilio 131. incip. in causa uertente coram praetore ciuitatis. Imo. in 2. vol. & istud est adeo verum, quod dixit Bald. in l. si unus. §. illud. ff. de pactis. & in l. cum antea. C. de arbit. & in consilio 331. incip. praemitto quod ista fuit questio antiqua. in tertia parte. quod non potest per quancunque verborum cautelam impediri ista reductio ad arbitrium boni viri, vt etiam dicit Paulus de Castro, in consilio 74. in

incipien. quod frustra. in j. colimo si statutum esset in ciuitate, quod tolleretur istam reductionem, tamen lato laudo, si aliqua ex partibus praetenderet se enormiter lesam, ista reductio, tali statuto non obstante, posset peti, prout tenet Pet. de Anchara. in sua repetitione c. canonum statuta. de constituto. in 66. col. vers. accedat hic questio de statuto. & in suo consilio 107. incipien. in questione supradicta, hunc ordinem obseruabo. in ultima colum. vers. restat respondere ad statutum. & in consilio sequenti. incip. iudex de iure iudicaturus. circa finem. & ut tenet Romanus in consilio 90. incipien. viso thema te questionis. & Angelus in consilio 172. incipien. laudum arbitratoris. Fulgo. in consilio 234. incip. quoniam in singulis. Socin. in consilio 220. incipien. visis compromissis laudis & statutis. in ultima colum. j. & illa dicitur enormis lesio, quando aliquis est laesus in sexta parte quantitatis debite secundum Bart. in dicta l. si societatem. §. arbitrorum. versiculo, quoro quae dicitur parue vel magna quantitas. ff. pro socio. quam opinionem sequitur Lanfran. de Oria. in tractatu de arbit. in vltima parte questio. 14. & Raphael Cumanus, in consilio 50. incipien. ista te statuto ciuitatis Vincentiae. versiculo, ad id autem quo quaeritur. Alij volunt, quod hoc sit in arbitrio iudicis, cum non sit a lege determinatum. & ita voluit Bald. in dicta l. cum antea. C. de arbit. & in consilio 378. incipien. quoro, ad quid operetur poestas. in prima parte. & glossa in §. precium. quam ibi pro singulari sequitur Angelus de Aretio, in instituto de emptio. & uenditio. idem Angelus de Aretio, in l. prima. §. si quis ante. ff. a quibus appellari non licet. & Imol. in capitulo quintauallis. de iurando prout refert, & sequitur Alexand. in l. si quis arbitratus. in fine. de verborum obligati. Et istae sunt duae principales opiniones, quae magis communiter tenentur secundum solennem doctorem & preceptorem meum in canonibus domi Philip. De cium in suo consilio 29. incipiente, iuridicam esse arbitri conclusionem. circa finem. Propterea eximius doctor Bartholem. Capol. in suis cautelis, cautela 197. incipien. difficile est dare modum. tradit quatuor cautelas ad impedendam istam reductionem, sed omnes in effectum claudicant, & de iure non procedunt. Sed tu ultra eum accipe duas, per quas ista talis reductio poterit impediri: prima cautela est, quod in compromisso apponantur ista verba, eligentes eum vt bonum virum praecipue non habito respectu ad alium, quia ista verba habent istam vim, quod tollunt istam reductionem. ita notabiliter voluit Bartolus per rationem de qua ibi per eum in l. 2. §. tamen si ff. de arbit. quae ibi sequitur Ale. in Apost. dicens, istud esse dictum singulare. & idem Alex. in Apost. in dicta l. si societate. §. arbitrorum. in vltima colum. in verbo, operatur. ff. pro socio. quam opinio. etiam tenuit Roma. in suis sing. prout refert Lanfr. de Oria. in dicto suo tractatu de arbit. in ult. par. q. 14. verbe & ideo ex praedictis videtur resultare cautela. si d

est

est verum quod Lanfran. ibi dixit, quod consue-
lendo non auderet affirmare, quod per supradic-
ta verba tollatur dicta restrictio, & quod ita con-
sultit Salustius de Perusio in quodam suo con-
silio incipi. in nomine indiuidue trinitatis, vi-
so quodam compromisso. Tamen in consulen-
do & in iudicando magna est autoritas Barto.
& Alex. Secunda & optima est, si quis vult im-
pedire recursam ad arbitrium boni viri, quod
veraque pars inueniat unum amicum, qui ami-
ci extra a compromisso, per solennem stipula-
tionem inuicem sibi promittant certam pecu-
nie quantitatem, si partes non emologabunt
laudem: videlicet lis est inter Sempronium &
Titium, modo Gaius separatim a litigatoribus
promittit Mento centum, si Sempronius laudo
contrauenit. Menius similiter promittit Ga-
io centum, si Titius, & sic altera pars contraue-
nerit: quia hoc modo compromittentes, ad hoc
ut amicus suus non habeat soluere illam quan-
tatem promissa in casu contrauentionis, non
audebunt contrauenire. istam cautelam docet
Dyn. in consilio incipiente, Tholemeus. quam
sequitur Floria. in dicto §. arbitrorum & prout
refert, & sequitur Lanfran. in loco superius alle-
gato, & sequitur Ioan. And. in addition. Specu-
lato. in titulo. de a. bit. §. si. verficulo, item
quid si compromissum dicens, quod ista caute-
la multum frequentatur in Tuscia.

**Cautela contra illam commu-
nem opinionem, quod non
possit relinqui plus filie si nu-
pserit, quam si monasterium
intrauerit.**

I X.

- 1 Testator si relinquit filie mille si nupserit, si vero
monasterium intrauerit, relinquit tantummodo
centum, an si monasterium ingressa fuerit, mille
habere debeat.
- 2 Matrimonij appellatione, an matrimonium carna-
le & spirituale veniant.
- 3 Statutum disponens quidpiam contra cognoscentem
mulierem nuptam, an in cognoscente monialem,
locum habeat.
- 4 Legis verba ad ea que non adaptantur, nec eius e-
ius dispositio.
- 5 Delinquere uelle, quis in dubio non presumitur.
- 6 Doti, uerbum, an in ingrediente monasterium ueri-
ficetur.
- 7 Statutum si disposuerit, quod filia dotata a fratri-
bus excludatur, an monialis ita per fratres dota-
ri debeat, si ipsam excludere ualeat, ac si mundo
nupisset.
- 8 Legitimum factum in casu nuptiarum, an in religio-
nis ingressu nerificetur.
- 9 Testator si legauerit genero suo certam quantita-
tem pro dote, & contraheo matrimonio, an si eo
non consummato, sponsa monasterium ingredia-

tur, legatum habere debeat.

- 10 Simonia an sit, si pater dixerit, supplico uobis, ut fi-
liam meam in monialem accipere uelitis, & pro
eius alimentis uolo, quod de bonis meis habeatis
mille.
- 11 Simonia an sit, si testator in testamento dixerit, si-
tales moniales filiam meam in sororem accipere
relinquo eis pro alimentis centum.
- 12 Regula, non in quem uerba, sed in quem disponen-
tis intentio dirigitur, quæri oportet.

RICARDVS Malubre, & Thomas de For-
maginis de Bononia disputauerunt hanc
questionem, an si testator relinquit filie mil-
le, si nupserit, si uero monasterium intrauerit,
relinquat tantummodo centum: an si monaste-
rium intrauerit, debeat habere mille, ac si nu-
pserit. Et concluderunt quod sic quia si tale le-
gatum precise ualere, esset impedimentum uitæ
contemplatiuæ, & quis uolendo eligere uitam
spiritualem, esset inferioris conditionis, quam
si eligeret uitam actiuam: quam disputationem
retruli, & secutus est Ioannes And. in addition.
Speculator. in titu. de rato mona. super rubri-
ca, circa medium, uerfi. secunda questio fuit di-
spitata, & hanc opinionem referendo, ipsam
disputationem tenet Alb. de Rosate, in suo tracta-
tu ita uerfi. in secunda parte. q. 104. incipien.
adhuc ex eodem themate quero, & in l. deo no-
bis. in secunda columna. uerficulo, sed uicarius
quero de episcopis & clericis. Bart. & Alexan.
ibi, in Apostill. in l. secunda. ff. de his que pæn.
nomi. ubi refert Alexand. ita alius consuluisse
Ioannem de Ana. & ita fuisse iudicatum in ciui-
tate Bononiæ. Dominus Anto. in capitu. in præ-
sentia in 2. colum. de probation. & ibi Francis.
de Aret. in 18. Roma. in l. stipulatio hoc modo
concepta. in septima columna. uerficulo ulti-
mo. ad idem. de uerborum obligation. Mathe-
fil. in suis singul. sig. 53. incipien. not. quod si
testator relinquit. uerfi. dicit, quod miratur quod
monasteria monialium istud non praticent. A-
lexan. in consil. 35. incipiente, super contentis
in dicto themate. in secunda colum. uerficulo,
septimo, pro hac parte facit. in tertio volumi-
ne. Et dicit Imol. in l. Lucius. la secunda in ulti-
ma colum. ff. de heredibus instituend. quod vi-
dit in ciuitate Bononiæ ita de facto iudicari. Et
licet contrariam partem teneat Bald. in auten.
nisi rogati. in tertia colum. uerficulo. hac ratione
determinatur alia questio. C. ad Tebellianum. ubi
dicit, quod communis obseruancia & natura
lis equitas est in contrarium & ibi etiam Pau-
lus de Castro, ubi dicit, quod alias ita consuluit
Bononiæ & idem tenent Bald. & Pau. de Cast.
in dicta l. deo nobis. de episcopis & clericis. Pau-
lus de Castro in l. Titio centum. §. primo. ad finem.
ff. de conditione & demonstration. ubi si-
militer dixit, quod ita alias consuluit, & quod
ita obseruat totus mundus. Et Raphael Cu-
ma. in l. si ita quis. §. is cui. de leg. 2. secundo.
& Imo. in dicta l. Lucius. la secunda in ultima
columna. ubi dicit, quod ista opin. est æquior,
quia

quia quando filia nubit, magnæ expensæ sunt, secus quando ingreditur monasterium & forsitan in puncto iuris ista opinio est verior, quia ut dicit Bal. in quodâ suo consili. incipiente, inter scholam sanctæ Mariæ. non est dicendum, quod mulier quæ ingrediendo religionem, abdicat à se proprium, ut. c. cum ad monasterium. de statu mona. velis postea aduerrere ad proprium, quia hoc modo esset committere actum continentem in se repugnantiam. Tamen in consulendo & iudicando non est recedendum à prima opin. tanquam communi, quam ultra præfatos doctores, tenuerunt quatuor principales moder. nostræ tempestatis: videlicet Fely. in. d. ca. in præsentia. in xvij. co. ver. & ex istis remanet decisa alia quæ. ubi dicit quod ab ista opi. non est recedendum do. Bar. Soci. in. d. l. 2. ff. de his quæ pœ. no. do. laf. in aut. si qua mulier. in 2. col. verbi. iuxta hanc partem formo quæstionem vtilem. C. de sacrosan. eccle. Et preceptor meus in legibus do. Ioan. Campegius in suo tractatu dot. in prima parte, quæst. xxx. Tu ergo, qui habes filiam, & cōsiletras quod maior quantitas pecuniæ requiritur quādo filia nubit mundo, quā quando ingreditur monasterium, quo remedio poteris uti, ut valeas ei minus relinquere si monasterium ingreditur, quā si mundo nupserit: dic quod cautela est, ut concipias dispositionem tuam hoc modo, relinquo filia meæ puta centum, & illi qui ducet eā in vxorē, relinquo mille, quia hoc modo, licet monasterium ingrediatur, tamen ipsum monasterium non poterit petere illa mille, quia nō sunt legata ipsi mulieri, sed ei qui ducet eam in vxorem. ita uocabilitur tradit Bar. in. d. l. 2. ff. de his quæ pœ. no. subdens tamen, quod consuluit, ut addatur vnum, scilicet & id quod marito relinquatur debeat esse precium dotis, aliās ipse sibi haberet, quā opin. sequitur Soci. in. d. l. 2. & Fely. in dicto. c. in præsentia. & cum ipso etiam videtur transire do. laf. in dicta auten. si qua mulier. C. de sacrosan. eccle. Aduerte tamen, quod licet autoritas Bar. magna sit, ipse enim fuit lucerna iuris, ut dicit Angel. in consil. xv. incipiente, quæcunque diximus in vulgari. & illuminator iuris civilis secundum Panor. in suo consil. 3. inci. casus super quo consilium petitur. in 2. col. Et virtus iuris nostri secundum Ro. in consil. cccclxxx. incipiente, in casu propositæ consultationis. & in eo semper soleat esse substantia veritatis sequenda, in iudicando & consulendo, ut dicit idē Rom. in consilio cccclxxx. incipiente, quo ad primum propositæ consultationis. & Franc. de Certe in consilio xlvij. incip. super controuersia vertente inter Lanterminum. in 3. col. Tamen aliās dicebam, quod non esset ponere os in celum, si aliquis teneret contra istam cautelam. Bar. Nam mulier quæ proficetur, contrahit matrimonium spirituale, & nubit Christo, & profitens immortalis sponso se coniungit. ut. c. quæ in Christo. & c. quod autem. xxvij. quæstio. j. ¶ vn de matrimonij appellatione non solum intelligitur de carnali, iuxta. l. j. ff. soluto matrimonio. sed etiā de spiritali tanquam de digniori, & in

quo versatur salus animæ. ut. xxvij. quæst. j. c. nupriarū bonum, per quæ iura dixit Dionysius de Perusio, in quodâ suo consili. incipiente, & si doctrina cœcum illuminet. quem refert Maria. in repet. c. qualiter & quando. lo. secundo. in. vij. quæst. in pen. arti. extrā de accusatio. ¶ quæstutum disponens aliquid contra cognoscētem mulierem nuptam, habet locum in cognoscētem monialem, cuius matrimonium indubitanter est dignius: quia licet virgines & continentēs, ac etiā coniugati per fidem certam, & operationem bonam deo placentes, ad æternam mercantur pervenire beatitudinem, ut. ca. si mirer. de summa trinitate & fide catholica. tamen continentēs plus deo placent, quā coniugati, quia non expedit homini ad regna cœlorum tendenti, accipere vxorem carnalem. ut. xxxij. quæst. v. c. tūc saluabitur. & not gloss. in dicto. c. firmiter. vita enim contemplatiua salubrior est, quā actiua. c. sane regula. Modo si testator concipiet dispositionem suā iuxta consilium Bar. videlicet illi qui ducet eam in vxorem, relinquo mille, si filia profitebitur, ducet monasterium, quod ipsum debet habere illa mille, quia sine velis subintelligere illis verbis, illi qui ducet, illi scilicet sponso, vel illi, scilicet marito, tūc cū mulier ingreditur monasterium, proficendo dicitur nubere, & se coniungere cum Christo: ut dictum est, & quod in terminis Bar. iste intellectus debeat accommodari, facit ratio de qua supra, in principi. scilicet ratio impediens vitam contemplatiuā: quia mulier considerans quod si mundo nupserit, maritus quem accipiet, habebit mille nomine dotis, facilius causa consequendi illē mille, retraheretur à vita monastica. Et nō obstat, si diceretur, quod illa cauda quam subiungit Bartol. tollit omnia fundamenta, scilicet quod illa nulle habeat nomine dotis, ¶ quia regula est, quod ad ea quibus non adaptatur verba legis & testatoris, nō adaptatur eius dispositio. ut. l. 4. §. toties. vbi Bartol. no. ff. de dam. infecto. & l. hos accusare. §. omnibus. ff. de accusat. & c. ex parte. vbi domi. Anton. de concess. præben. & bonus tex. in. c. identitatibus §. sed cum eas, de electio. in. 6. quem dixit meliorem de iure Ioan. de Anna. in. c. fina. in. xj. col. verbi. in quantum. etiam Bar. dicit extrā. de maledi. sed verbum. dos, de quo facta est mētio per testatorem, nō potest adaptari ad illā quæ ingreditur monasterium, quia natura dotis est, quod remaneat apud filiam, & censeatur suum patrimonium. ut. l. Pomponius Philadelphus. ff. familia herciscun. & l. 3. §. virum. in fin. ff. de minor. sed illud quod datur pro ingressu, remanet apud monasterium, & monasterio quæritur, ut. c. conquestus de foro competent. nec remanet, nec quæritur, nec quæri potest filia, cū sit professā, per quam professionem abdicauit à se proprium, nec proprium habere potest. ut. c. cum ad monasterium. de statu monacho. nec talis pecunia restituerat ipsi moniali, si ad aliud monasterium se transferret. ut. xxvij. quæst. j. si quis rapuerit. & in auten. de mona. §. si vero relinquens. & est casus in. c. cū olim. lo. secundo de priuileg.

priu leg. de quo plene per scribentes in c. cum
ad res. de clericis coniugatis. mo si alter dicere-
mus, qd dos intelligeretur relicta p ingressu re-
ligionis, esset committere crimen simoniæ. vt
c. non satis. & ca. veniens & c. tua nos. de simo.
& j. quest. j. placuit. Vnde in dubio testator fa-
ciens mentionem de dote, non debet intelligi,
quod voluerit intelligere de dote danda pro
matrimonio spirituali: † quia in dubio quis
nō præsuntur velie delinquere, vt vulgata l.
merito. ff. pro socio. & c. si. de præsumpcio. nec
esse immemor salutis æternæ. vt ff. ad leg. luli.
repe. l. lancimus canonizata j. q. vij. nec elige-
re viam ad impugmandum iudicia, vt l. simi-
les. ff. de testa. mil. Et ita in specie tenuit Petr.
de Vbaldis de Perusio in suo tractatu de duobus
fratribus in xi. parte, quest. 4. referens, ita alias
consuluisse Petr. de Perusio in quodam suo con-
silio, incip. visō præsato puncto, & visis præsatis
statutis. in 14. lib. consil. char. c. ij. & pro hac
opinione benefecit, quod voluit Bald. in autē.
nisi rogati. in ij. colum. versic. quero nunquid
monasterium. C. ad Trebell. volens quod ex-
ecutores deputati ad virgines maritandas non
possint dare illam quantitatem virginibus in-
trauitibus monasterium: & sic vult, quod id
quod datur non aliā, non dicatur pro matrimo-
nio, & sic nec dos, iuxta nō. in rubr. ff. iō. ma-
trimonio. de qua decisione memi. ut Fely. in ca.
ecclesia sanctæ Mariæ. in xxxj. col. versic. & illa
opinio adduci potest. extra de consue. & Car.
Alex. in c. verum. in quinta colum. versic. &
6 ideo dicimus de condit. appo. † quia in con-
ditionum, quod imo verbum dotis verificetur,
etiam in illa quæ ingreditur monasterium. fa-
cit quod notabiliter voluit Bart. in l. j. Si pa-
rens. ff. si quis a patre ma. fide. volens qd illud
quod dat pater filiz ingreditur monasterium,
puta quando ponit contram sup. et altari, quod
illud datum dicatur dos ipsius filiz, & impute-
tur filiz in legitimam & dicens, quod per tale
datum vulgo filia dicitur dotata: quam opinio
sequitur idem Barto in l. Ticio centum. §. Ticio
genero. in si. ff. de condit. & demonstr. & Bald.
in l. quoniam nouella. in vltimis verbis. C. de
iusticio. testamen. & Bald. in suo tractatu de dō. in
prima parte. in ij. col. versic. adde etiam quod
si pater & Fabian. de Moni sancti Sabini in
sua repuratione autem. nouiss. in x. questio. ix.
quest. principal. C. de iusticio. testam. & Georg.
Narum in repetitione. c. quauis. in xxxij. col.
versic. duodecim quarto de pact. lib. 6. & præce-
ptor meus. in legibus. dominus Ioann. Campe-
gius in suo tractatu de iustitia parte, questio.
xxxj. & quod verbum dotis, verificetur etiam
in illa quæ ingreditur monasterium, demonstrat-
ur de eo. quod i. p. h. c. consiluit Petr. de An-
chana in consilio mihi c. vij. incipien. in dispo-
sitione prima Ferrariz. & c. & in consilio sequenti in-
cipiente, in paucis verbis tactum est superius.
7 volens, † quod si tante statuto, quod si filia do-
tata excludatur a fratribus, quod in monialis ita
debebit dotari per fratres, si volent eam exclu-

dere, ac si nupisset mundo, quod esset verum,
si illud datum seu oblatum non diceretur pro-
prie dos, cum in statutis verba proprie & stri-
cte intelligatur: vt habetur, in vulgata l. iij. §.
hæc verba. ff. de neg. ge. & in l. quicquid altrin-
gendæ. de verborum obligatio. & in cap. cum
dilectus cum concordant. de consuetud. Mortus
Petrus de Ancha. inter cætera per hanc autem.
8 nisi rogati in ratione sui. C. ad Trebell. † vbi
legatum factum in calu nuptiarum, verificatur
in ingressu religionis. & pro hoc etiam bene fa-
cit quod nō. Bald. in l. filia in ij. colum. ver. sed
done quod filia. C. de dot. pron. ff. & volens, qd
pater a teneat dotare filiam volentem mundo
nubere, vt d. l. fin. & l. qui liberos ff. de ritu nu-
ptia. & per Bart. in l. obligamur. §. j. ff. de actio-
& obliga. & per Alex. in l. mulier. §. cum pro-
poneretur. ff. ad Trebell. ita tenetur dotare vo-
lentem ingredi monasterium. quam decisionē
sequitur Fely. in c. non satis. de simon. & Alex.
in c. c. l. incipien. visō themate supra scripto.
in ij. col. versic. facit ad prædicta quod nō. Bald.
in f. d. o. volumine. & Bal. nouellus. in suo tra-
ctatu dotis. in xvj. speciali. circa principium.
Vltimus fortiter vget decisio quasi in termi-
nis nostris eiusdem Bald. in d. autem. nisi rogati.
in 3. colum. versic. quero quid si testator. C. ad
9 Trebellianum, vbi voluit, † qd si testator le-
get certam quantitatem genero suo pro dote,
& contra dō. matrimonio. sed adhuc non con-
summato, sponsa ingreditur monasterium, qd
muliere proficiente monasterium, habebit illud
legatum, non alia ratione, nisi quod monaste-
rium succedit loco generi. Non obstat illud,
quod dicitur de simonia, quia est verum, quod
per dationem alicuius rei temporalis pro in-
gressu religionis committitur simonia, vt illis
iuribus superius allegatis. Sed illud procedit,
quando temporale datur principaliter pro in-
gressu, vt esset quando interuenisset pactum,
secus autem quando datur non principaliter,
sed secundario, & ita intelliguntur iura præal-
legata, idcirco dixit Bal. in l. filia. C. de sponsal.
10 † qd si pater dicit, supplico vobis, vt velitis ac-
cipere filiam meam in monasterium, & pro alimē-
tis eius volo qd habeatis mille de bonis meis,
qd non est simonia. & similiter dixit dominus
Abb. in cap. tua nos extra eodem. de simon.
quem ibi referunt, & sequuntur Ioann. de An-
na & Fely. quod illi qui donant cardinalibus
& alijs prælatis, vt per eorum intercessionem
consequantur beneficiū, quod si intendunt do-
nare nō principaliter causa auxilij dandi, quod
secundario hoc sperent, non committunt simo-
niam: similiter donans familiari alicuius præ-
lari, vt rem beneficij sollicitet, si ille familia-
ris non est talis, cuius intuitu prælatus sic
donauit, non est commissā simonia. Ita
dominus Cardinalis, in cap. tuam. de re-
te & qualitate. Dicens se ita respondisse cui-
dam cardinali vrbis Romæ. ita possumus dice-
re in casu nostro, quod testatore relinquen-
te, vt supra, voluerit relinquere principa-
liter

a Pater tene.
Sed quid si filia
hæat de suo, vñ
se dotare possit,
an pater de pro-
prio eā dotare
teneat, si hæc i-
donea substan-
tiā? vide p. do.
Ale. in c. l. 7. se-
cūde p. cōsi-
horū fuorū. Et
an legatū dotis
succedat loco le-
gitimæ debite
de iure nature?
dic. q. sic vide p.
eūdē d. & Alex.
in c. l. 208. in 2.
uol. & i. quo dif-
ferat legatū do-
tis collatū in re
pus nuptiarū, et
legatū qñ relin-
quit mulieri p.
se maritāta, uel
ad maritā lū, ut
de p. eūdē i. cōl.
77. in v. uol. ibi,
ideo. n. & c.

liter pro ingressu religionis, eueniente casu in
gressus: & possibile est etiam quod voluerit
relinquere secundario, ergo sequitur quod iste
intellectus vltimus tanquam benignior, & ex-
cludens peccatum, debet amplecti, iuxta re-
gulam in dubijs. §. de regu. iur. & c. estote mi-
sericordes. eodem titu, in antiqui. Et de hoc vi-
detur in terminis decisio Bart. in dicta. l. Titio
centum. §. j. in fine. ff. de conditione & demon-
stratione. dicens, † quod si testator dicat in
testamento, si tales moniales accipient filiam
meam in sororem, relinquo eis centum pro ali-
mentis: tale legatū valet, nec dicitur simonia:
idem dicendum est in casu nostro, quando le-
gatur aliquid pro dote, cum ipsa dos succedat
loco alimentorum, & per Ioannem And. in ru-
bri. de statu monachorum. post medium. versi-
cu. scire debes. & per dominum de Rot. in sua
decisione xvij. posita sub rubri. de consuetu-
dine, incipiente, fuit dubitatum. & in relatio-
nibus positum. In nouissi. & per Baldum, & Sa-
lyce. in l. fancimus. C. de nuptijs. & per Alber.
de Rola. in l. quoniam in priorib. in vltim. col.
C. de inoffi. testa. & alibi saepe Docto. & q̄ con-
tra cautelam Bart. positi teneri, facit illa regu-
la quā est, † quod non in quem verba, sed
in quem disponens intentio dirigitur quāri
oportet. vt l. cum pater. §. donationis. de legat.
secundo. & similiter quando vna persona ex-
primitur, & in aliam finis & intentus dirigitur
attendi debet persona in quam intentus dirigi-
tur. vt l. cum dotem. ff. ad legem Falcidiam. Ita
in casu nostro, nam testator vni legat, & tamen
alteri, id est filiz legare intendit: super quibus
cogita.

**Cautela pro pluribus laicis in-
quisitis, ad trahendum proces-
sum de manu iudicis secularis,
ad forum ecclesiasticum. X.**

- 1 Index laicus, in causis laicorum regulariter est in-
dex competens, non autem index ecclesiasticus.
- 2 Privilegiatus qui non est, habens rem communem
cum privilegiato, privilegij privilegiati gan-
det.
- 3 Clericus & laicus si ambo rei fuerint, tam laicus
quā clericus in foro ecclesiastico conveniri de-
bet.
- 4 Haeredes si clerici & laici fuerint, & ab eis ali-
menta petantur, coram ecclesiastico iudice de-
bent.
- 5 Testamenti executores, si clerici & laici fue-
rint, ad exequendum per iudicem ecclesiasticum
compelli debent.

Si contingat plures laicos accusari, seu in-
quiri de aliquo delicto, certum est, quod de-
bent accusari seu inquiri à iudice seculari:
† quia iudex laicus, in causis laicorum regula-

riter est iudex cōpetens, nō autē iudex ecclesia-
sticus. vt c. licet ex suscepto. & c. ex tenore. de
foro compe. & est magna differētia, an quis ac-
cusetur seu inquiratur à iudice ecclesiastico, an
à iudice seculari: quia ecclesiasticus non habet
gladiū sanguinis, vt c. clericis. & c. sententiam
sanguinis. ne clerici vel monachi. & ca. ex lite-
ris de excessi. §. pralato. videamus ergo, an si plu-
res laici accusentur seu inquirantur de eo cri-
mine, corā iudice seculari, sit dare cautelam, q̄
causa trahatur de manu ipsius iudicis secula-
ris, ad iudicem ecclesiasticum. dic quod sic, sci-
licet, q̄ inspicitur, si inter ipsos inquisitos seu
accusatos reperitur etiam vnus solus, qui sit
clericus, & sic qui debeat à suo iudice ecclesia-
stico iudicari, iuxta not. in c. si diligenti. de fo-
ro compe. & in autent. statuimus. de episco. &
clericis. & tunc iste clericus petat se remitti
ad suū iudicem cōpetentē, iuxta c. si iudex lai-
cus. de sentent. excom. in vj. quia facta tali re-
missione, omnes laici debebunt & ipsi ratione
cōnexitatis remitti ad ipsum iudicē ecclesiasti-
cū. istud fuit in auditum. & admittibile dictum
Anto. de Prato veteri, in l. j. in fi. ff. quē sentē.
sine appellatione rescin. quod dictū refert & se-
quitur Maria. ponendo ipsum in celum in ca.
ij. in 4. col. versi. 8. fallit. de mut. petitio. mo-
tus domin. Anton. duobus fundamētis. Primo,
ne cōtinentia causę diuidatur, & sequatur ab-
surdū, q̄ aliquando in una & eadem causa ferā-
tur plures sententia, & forsitan contrariæ. Se-
cundo motus per textū in l. si communem. ff.
quemadmodum seruit. amitt. vbi est text. me-
lior de iure, † quod non priuilegiatus, habēs
rem cōm cū priuilegiato, gaudet privilegio
priuilegiati. Et istud dictum adeo gustat Ma-
ria. in loco superius allegato. & qd̄ ex ipso pu-
tet posse inferri, q̄ si inter plures, inter quos a-
gendum est duplicibus iudicijs, vel inter plu-
res tutores, seu curatores eēt aliquis clericus,
quod tā contra laicos, quā contra clericos eēt
adeundus iudex ecclesiasticus: & idem in simi-
secundum eum dicentem, hoc esse importan-
tissimū, & ab alio nō radum, refert & sequitur
Fely. in c. j. in 4. col. versi. & dixit domi. Anton.
extrā de præscrip. & q̄ ista opinio sit vera, po-
test comprobari triplici medio. Primo de eo
quod tenet Barto. in l. prācipimus. §. penul. C.
de appella. † vbi vult, quod si clericus & lai-
cus sint ambo rei, quod tam laicus quā cleri-
cus debet conveniri in foro ecclesiastico. Se-
cundo, de eo quod voluit idem Bart. in l. solēt.
versi. quāto quid si haeredes sunt diuersi fori
ff. de alimen. & ciba. legatis. † vbi vult, quod
si haeredes sunt clerici & laici, & ab eis petan-
tur alimenta propter personam clerici, peten-
tur coram iudice ecclesiastico, & iudex secu-
laris cogit laicos ire ad forum ecclesiasticum,
& suam iurisdictionem prorogare. Tercio de
eo quod voluit domi. Card. in c. Ioann. per tex.
ibi, de testam. † vbi dicit, quod si clericus &
laicus sint reliqui executores testam. debēt am-
bo compelli per ecclesiasticum ad exequendū.
Et

Et ultra ista, pro gustatione istius cautela, vide quæ in hoc proposito late accumulatur Fely. in d. c. j. de præscript. & late Geor. Naram in sua repetitione. c. quamuis de pact. in sexto. in iij. col. ver. ex qua infero. & latius Barb. in suo commento. c. Raynal. quod Ioanninam appellauit, in antepe. charta, ver. viij. moueor. extra de testamen. & etiam late per dom. Iasonem in le. emancipati. in iij. col. ver. nota tu diligenter. C. de Collat.

Cautela pro debitore obligato obligatione iurata, ad extrahendum causam de manu iudicis, secularis, ad iudicem ecclesiasticum.

X I.

- 1 *Lites curia in ecclesiastica sunt immortales, quoniam ipsi, aliqua instantia præfixa non est.*
- 2 *Index qui est causæ præparatus, debet esse iudex causæ præparata.*
- 3 *Instrumentum usurarium, vel simulatum coram episcopo dici debet, & etiam ab eo absolutionem à iuramento petere.*
- 4 *Iuramentum licet principaliter deo obliget, ille tamen, in cuius fauorem præstitum est, ipsum remittere potest.*
- 5 *Iuramentum remitti non potest, quando altera pars iam periculum incurrit.*

TEMPORE quo magnificus dominus Geor. Corn. erat potestas huius ciuitatis Paduæ, euenit, quòd dum quidam esset obligatus vigore cuiusdam transactionis iurata, ad soluendum certo tempore certâ pecuniæ quantitatē, ex tali transactione prætendens se læsum, deliberauit: quia erat potentior suo creditore, amicis, fauorib. & patrimonio, dicto suo creditori mouere litē, existimans quòd mouēdo dictam litē, reduceret eum ad aliquam bonam compositionem, prout postea fecit: & ad hoc ut faciliorem haberet commoditatem fatigandi dictum suum aduersarium laboribus, & expensis litis, cogitans, quod causæ quæ trahantur in curia ecclesiastica, sunt pene immortales, & ipsi enim non est præfixa aliqua instantia, ut nō. per gl. Bar. & alios in l. properandum. in prin. C. eodem de iudi. & per Alex. in cōsi. xxij. incip. visis scriptis nobis exhibitis in tercio volumine. & similiter in ea ab omni interlocutoria, & ab omni grauamine appellatur. ut c. debitus. & eum causam de appel. & c. cordi. eodem tit. lib. vj. Et ætento etiam quod lata sententia in ipsa foro ecclesiastico, pars appellat ad sedem apostolicā, & postea impetrat in partibus vnum iudicem delegatum sibi proprium qui differt causæ expositionem tantum, quantum vult ipsa pars quæ ipsum impetrauit: idcirco volens fugere iudicem secularem, & coram ecclesiastico litigare, fuit usus tali malitia:

nam adiuit iudicem ecclesiasticum, narrans qualiter fecerat cum tali persona quandam transactionē, quam iurauerat habere ratā & finitā, & in aliquo non contrauenire, & quia in ipsa fuerat grauer læsus, & certus alijs iustis de causis nūc intendebat contra ipsam venire. Sed quia istud nō poterat ita simpliciter facere pro iuramento, propterea petebat ab ipso in primis absolui, breuiter post aliqua obtinuit ipsam absolutionē, qua obteuta creditor nolebat conuenire istum suum debitorem coram iudice seculari, petendo quod deberet satisfacere dictæ transactioni, debitor respondebat, quod iudex secularis non erat iudex competens in hac causa, sed erat episcopus: & quia regula erat, quod qui est iudex causæ præparatus, ut l. ordinarij. C. de rei vend. vbi Bald. in ij. no. decidit in terminis casum nostrum dicens, & quod si aliquis dicturus instrumentum simulatum, vel usurarium, & pro absolutione à iuramento adeat episcopum, quod impetrata absolutione necesse habebit causam principalem trahere coram eodem episcopo. quod dicit fore notandum. quæ opinio. Bald. sequitur Alex. in l. quociens. C. de iudic. & domi. Ant. de Alex. in l. nulli. C. eodem. quæ refert & sequitur dom. Iason, in d. l. quociens. sequitur Fely. in cap. j. in xj. col. versic. 6. quæto aliquis dicturus instrumentum simulatum. extra de iureiur. & in ca. ij. in antepe. col. ver. & per illam conclusionē. de spon. & in c. parochianos. circa finem. de sen. excon. & in c. cum sit generale. in v. col. ver. amplia conclusionē ex quotidiana doctrina Baldi de foro cōpe. vbi allegat istud idem tenere dom. Bapt. de dan. Seue. in sua repetitione l. omnes populi. in xij. col. ver. hæc videntur vera. ff. de iusti. & iure. Et licet contra istam opinionē Baldi tenuerit Pau. de Castr. in d. l. ordinarij. dicens, quod illa l. in qua se fundat Bal. non probat dictum suum, tamen, opi. Bal. sequitur ipse Paul. de Castr. sibi contrarius in l. ij. C. vbi & apud quem. dicens istud esse dictum singulare, & quod illo anno habuit super hoc disceptare. Et in suo con. lxxvij. inci. visis & ponderatis omnibus. de quibus supra & Alex. in consi. 197. incipien. circa primū quæsitum. circa fin. in ij. volu. & in consi. lxxij. incip. in causa & lite vertente inter Thomā. in j. col. versic. & motus fuit dictus iudex. in iij. volu. & pro ista opinione bene facit tex. in c. plenius. de dona. inter virum & vxor. vbi iudex ecclesiasticus qui cognoscit de matrimonio: quia est res spiritualis, ut in c. lator. & in c. cū causam. qui filij sint legitimi. cognoscit etiam de dote. & per istas autoritates fuit iudicatum, quod si ille creditor volebat conuenire illū suum debitorem, quod deberet ipsum conuenire coram episcopo, & hoc modo traxit causam de manu iudicis secularis ad iudicem ecclesiasticum, & fuit in effectu pulcher modus, & pulchra via. sis ergo cautus tu, si vis extrahere causam de manu iudicis secularis ad forum ecclesiasticum, ut utaris cautela de qua supra, quando es obligatus obligatione iurata. Sed si contra istam malitiam vis adhibere remedium, cautela est, quòd

Barchol. Capol.

quod quando vides aduersarium tuum quære-
re absolutionem, si times quod ipsam sit impe-
traturus, tunc remittas sibi ipsum iuramen-
tum: ¶ quia dato, quod iuramentum princi-
paliter obliget deo, vt capit. debitores. & c. & si
Christus de iureiurand. tamen ille in cuius fa-
uorem est præstitum ipsum iuramentum, ha-
bet vim apostolici in remittendo illud, nec re-
quiritur alia absolutio: quia deus etiam remit-
tere videtur, cum illud receperit ad utilitatem
alterius. vt c. j. & ibi no. omnes. de iureiuran. &
no. Barto. in l. j. §. & post operis. & ibi dominus
Iason. qui circa hoc quædam pulchra ponit. ff.
de operis noui nuncia. Bartol. in l. Labeo. ff. de
iureiurand. Bald. in auten. quod eis. C. de nupt.
elegantè per Spec. in tit. de lega. §. nunc ostē-
dendum. ver. hoc quoque. quia si postea pars
non obstante remissione vellet omnino pete-
re absolutionem, tunc tanquam absolutio non
iuris, sed facti non extenderet iurisdictionem.
argum. notatorum per gloss. in l. si pater. C. ne
de statu defunct. & per glo. in c. si plures. in gl.
fina. de officio dele. in vj. ita pulchre dixit Pau.
de Ca. in d. l. ordinarij. C. de rei vendic. dicens
quod istud semel habuit de facto in nostra ci-
uitate Brixia, in præallega. consilio lxviij. quē
referunt & sequuntur Alex. & dom. Iaso. in d.
l. quoties. C. de iudicijs. vbi dixit Alex. ista so-
re perpetuo tenenda menti, quia quotidiana
sunt. Ad vnum tamen est aduertendum, quod
si prædicta malitia debet procedere, & habere
locum, scilicet q̄ per impetrationē absolutio-
nis à iuramento debeat posse prorogari iuris-
dictio iudicis secularis in iudicem ecclesiasti-
cum, requiritur quod impetretur antequā im-
petrans incurreret in periurium, quia si an-
tē incurrisset in periurium, quia non satis-
fecisset debito tempore prout iurasset satisfac-
cere, tunc talis absolutio non debet per episco-
pum concedi, ita originaliter consuluit Feder.
de Senis in consilio ccc. incipiente, factum ta-
le est debitor iurauit soluere. in fi. ubi dicit ita
debere intelligi c. j. de iureiur. alleg. Ioan. And.
in c. debitores. gl. pen. in fi. eodem titu. allegat
etiam rationem. c. quia frustra de vsuris quam
opinionem etiam consulendo tenuit Petr. de
Anchara. in consilio secundum ordinem meo-
rum, cxcviij. incipiente, prædictis subtiliter. &
ad plenum deductis. in fine. vbi dicit, quod aut
iudici non est facta mentio de ipso periurio, &
tunc tanquam indirecte obrepta est nulla: ar-
gum. l. si prætor. ff. de iudi. aut est facta mentio
qua non obstante secuta est absolutio, & tunc
est iniusta: habilitare periurium ad agendum,
& sic aperire viam periurijs, quod fieri nō de-
bet, vt l. prima. si aduersa. vendi. & ca. si vero.
cum similib. de iureiur. Et hæc sniam sequitur
dominus Cardinal. in d. c. debitores. vbi etiam
Imo. & dominus Abba. in secunda. colum. ver.
antequam expediamus illā particulam. & Lau.
de Rodol. in suo tracta. de vsur. in q. cxxij. inci-
piente, tractemus nunc aliquid de iuramento.
& Alexand. in consi. 84. incipien. interrogatus

sum. in ij. col. vers. & subdit ibi in v. volumi-
ne. & Philip. Corneus. in consil. vj. incipiente,
in hac consultatione viso suprascripto puncto.
in 4. colum. vers. in casu autem nostro. in pri-
mo volu. Et similiter remedium suprā datum
contra dictā malitiam, scilicet remittere iu-
ramentum non esset bonum: ¶ quia iuramen-
tum non potest remitti, quando altera pars iā
incurrisset periurium. ut no. Bar. & dom. Iaso.
in l. Labeo. ff. de iureiuran. Bartol. in l. cum ita
stipulatus sim. à Proculo in vlti. col. vers. item
quid si prorogavi terminum. de verbor. ob lig.
Baldus in auten. quod eis. in sing. C. de nup. &
Fely. in cap. j. de iureiuran. in secunda colum.
verlicu. procedit ergo iste tex.

Cautela ad irritādum unum pro cessum. XII.

- 1 *Iuramentum calumniæ tacite remitti pot. est.*
- 2 *Iuramentum de calumnia in tantum necessarium est, & rationabile, quod non valeret statutum seu consuetudo in contrarium, quod tale iuramentum præstari non debeat.*
- 3 *Acta vbi non loquuntur, ne nos loqui debemus: & quod in corpore actorum non continetur, factum non reputatur.*

SI quis mouet tibi litem, & vis facere quod
processus qui in causa formabitur sit nul-
lus, accipe cautelam quod quando respondes
libello actoris, & negas narrata, prout narra-
tur, & petita prout petuntur, & c. q̄ tunc in re-
sponsione tua in aliqua parte, quæ non solet
multū ponderari, petas partem aduersam iura-
re de calumnia, & postea circa dictum iuramē-
tum amplius non insistas, quia si aduersarius
non aduerret ad dictā petitionē iuramenti, &
sic de calumnia non iuret, totus processus erit
nullus: ¶ quia iuramentum calumniæ bene po-
test tacite remitti. vt c. j. de iurament. calumn.
in 6. sed si est petitum, & non fuerit præstitum
totus processus est nullus: ita tenent Iacob.
But. Pa. de Ca. & Fran. de Arc. in l. ij. §. sed quia
ueremur. C. de iuram. cal. ubi Iaco. Bu. dixit, q̄
malitiosi procuratores dum respondent libello:
negāt narrata, put. narrant, & c. & post ea in fi.
scripturæ petunt ad calū. iurati, & ulterius nō
insistāt, ut si tale iuramentum nō præstetur, to-
tus processus reddatur retro nullus, quam opi-
nionem tenet Bar. & clarius Alex. circa prin.
in l. de pupillo. §. quia opus. ff. de ope. no. nūc.
Imo. in l. qui bona. §. si alieno. & ibi etiā Alex.
in 5. col. vers. & circa istud iuramentum cal.
ff. de dam. infect. Mathe. si. in suis singula. singu.
lxvj. incipiente. no. aliam cautelam dom. Ias. in
l. iusiurandum & ad pecunias. §. qui iusiuran-
dum ff. de iureiuran. Prædic. Papien. in forma
libelli in actiōe reali, in uerbo, per sacramentū
calumniæ. ¶ nam ista præstatio iuramenti de ca-
lumnia, est in tantū necessaria, & rationabilis,
q̄

q non valeret statutum, seu confuetudo in contrarium, q tale iuramentum non debet præstari, vt. c. ceterum de iuramen. calum. & c. constitutus. de fideiuss. & ita firmant Mathesi. domi. Iaso. & Practicus in locis suis superius alleg. Se cunda caut. est si vis irritare processum, qui agitur in causa. q quando citaris ad videndū iurare testes, iuxta l. si quando. C. de testi. & in. c. in nomine domini. extra co. non compares: quia si eueniret, id quod sepius solet euenire, q testes vocati ad testificandum, comparent corā notario, neutra parte præsentē, & dicunt, Domine notarie nos fuimus citati ad deponēdum in tali causa, vellemus q nos expediretis, quia sumus impliciti negotiis. non possumus hic diu notari. notarius autem neutra parte præsentē deferret eis iuramentum, & postea dicit, ite & reuertimini cras, quia vos examinabo, nunc non possum, & notarius istud facit ad hoc. vt testes iurati in termino, possint quandoque examinari etiam extra terminū, iuxta a notata per Bar. & Roim. in l. damni. §. Sabini. ff. de dam. infec. & late per Roma. in consi. ccccxlj. incipi. quo ad primum. nam si eueniret, vt superius est dictum q notarius deferret iuramentū testibus de veritate dicēda, neutra parte præsentē, vel dicenti posito q partes sint præsentēs, vel aliqua earū, sed istud non constaret in actis, quo casu dedactis in iudicium tantum creditur iudici. & notario, quantum probant ipsa acta. vt. ca. quoniam contra. cum ibi notatis. de probatio. f. Nam ubi

3 acta non loquuntur, nec nos loquimur. & quod in corpore actorum non continetur, factum nō reputatur, vt dicit Bal. in. c. fin. de probati. nam acta non possunt probari per testes, nisi quādo fuissent redacta in scriptis, & essent deperdita: vt nota per Bar. & Bald. in. le. ne in arbitris. C. de arbit. & late p Bal. in. l. si in. 2. col. ver. quæro nunquid acta iudicij. C. de iudi. cū cōcor. tra ditis p Fely. in. d. c. quonā contra. de probatio. in vlt. col. ver. nono quæro. tunc omnis testificatio facta p tales testes iuratos, neutra parte præsentē, non valet nec tenet. ista est gloss. perigrina. & vntica in iure in l. si quādo. in verbo, in troducitur. C. de test. p quā Raph. Fulgo. in l. j. C. quomodo & quādo. iudex dixit, se hic Paduæ irritasse mille processus, & mille dict. test. quē refert & sequitur Lanfr. de Oria in repeti. di. c. quoniam contra. in verbo, testes in 6. quæstio.

cautela ad faciendum quod dictum testis extrajudicialiter præualeat secundo iudiciali.

XII I.

1 Testis quando dictum præuolare debeat, si unum extra iudicium, & aliud postea in iudicio dixerit.

Q V A S T I O est inter scribentes. f. nūquid si testis dicat vnum extra iudicium, & aliud postea in iudicio, qd dictum istorum debeat præuolare. Bar. in. l. eos. ff. de fal. mirabiliter tenuit, q primū extrajudicialiter debeat præuolare secūdo iudiciali: immo q est plus, voluit q ppter talē variationē, tanquam falsarius debeat de falso puniri. vnde dicit, q caut. est, quādo habes testē, de cuius stabilitate dubitas, interrogas ipsum corā testibus, quia si vnū dicit extra iudiciū, & aliud postea i iudicio, primū dictū extrajudicialiter præualebit secūdo iudiciali, & talis variās poterit de falso puniri, subiungens q propter hoc cauti homines, quando interrogantur quid deponentis, respondent quando erō in iudicio, dicit qd mihi videbitur, & q bene faciunt ne postea incidant in falsum: quam opin. tenuit etiam homin. Anto. licet circa punitionem falsi discrepet à Bar. per rationē de qua ibi per eum. in. c. cum in tua. de testi. tenuit Pe. de Ancha. in omnibus sequendo Bar. in clemen. 2. circa fin. verficul. si vero econuerso. de testi. dom. Cardi. dicens ibi de hoc esse casum rotundum. in c. per tuas. circa princip. de probati. & domi. Abb. in c. inquisitionis. §. tertiæ de accus. & hanc sententiam etiam consulendo tenuit Pe. de Perusio, in quodam suo consi. incipien. testis extra iudiciū cui consilio se subscripserunt domi. Honofri. de Bartholinus. dom. Marcus Angelelli, sua repestare Doct. Perusini præclari, vt refert Philip. Corne. in consi. clxx. incipien. licet in hac cōclusionē. in ultima columna. verficul. & quando testes deponunt. in. 3. vol. & pro hoc bene facit gloss. in. l. Fulcinius. §. quid sit latitare. ff. ex quibus causis in poss. ea quæ vulcanum cognosci per extrajudicialiter dicta. Tamen communis & vera opinio est in contrarium, q testis dicens vnum extra iudicium, & aliud postea in iudicio, quod i secundum dictum iudicialiter, præualeat primo extrajudiciali. & a quod talis variās non possit puniri de falso. quā opt. primo visa est tenere gloss. & ibi Ioan. de Imo. qui dicit canonistas communi. et tenere contra Bar. in. c. cū causam. de testibus. Bal. Panor. & Barb. in dicto c. per tuas. de probat. Angel. in. d. l. eos. ff. de fal. & in consi. cccxxij. incipi. punctus est, quādo domina Margarita. in 2. vers. quiniūmo secundum Bar. vbi dixit, quod opin. Barto. nunquam sibi placuit, tenet Roma. in. l. qui bona. §. si quis stipularis. de dam. infec. & in consi. cccv. incipien. cum testis extra iudicium. Salyc. in autentico. si dicatur. C. de testib. & in. l. si quis decurio. circa finem. ver. quæro testis extra iudicium. C. de fal. Bal. in. l. nullum. in principio. C. de testibus. & in. c. j. §. si enim domino. quid sis inuesti. in usi. feudo. vbi dixit, ibi esse casum cōtra Bar. tenet idē Bal. in consi. clxxvij. incip. licet assessores euntes post Bar. sicut cæci, in quinta parte. & Io. de An. in præc. c. inquisitionis. §. tertiæ. de accu. & ista in effectu est cōmunis opinio à qua in iudicando & consulendo non est recedendum. Tu autem qui habes testē qui extra iudicium

a Et q talis. Adde an testis examinatus in iudicio, si depo sit uno modo, deinde extra iudiciū aliud dixerit prius antequam examinaret, an occasione vacillationis possit torqueri. vde i cōs. lxvij. i. j. uo. per do. Ale. de Imo. Sed nūq. i testis deponēs falsum nō circa factū principalem, neccirca qualitates substantiales, sed circa alia extrinseca, an reddat in totū falsus. vide per eūdē d. Ale. xā. Imo. i cōs. lxxxvij. in. v. uol. Itē si testis extra iudiciū dixit nihil scire, an possit cogi testificari in iudicio. vide per d. Lud. Ro. i cōs. cccccc. qd incipit cū testis extra iudiciū &c. est pulchrū consilium.

dicium dixit, id quod est ad propositum tuum, si vis obuiare, quod si contingeret, quod dictus in iudicium aliud diceret, quam quod extra iudicium dixerit, quod per talem suam variationem tibi non noceat, & sic quod primum dictum extrajudiciale, praeualeat secundo iudiciali. Cautela est, quod quando extrajudicialiter coram testibus ipsum interrogasti, & respondit se nihil scire, vel se tantum scire, quod tunc per aliquem bonum modum iudicis ipsum iurare, se tibi dixisse puram veritatem, & nihil aliud scire, nisi prout tibi dixit: quia si postea in iudicio aliud dicet, primum dictum extrajudiciale, praeualebit secundo iudiciali: ita singulariter dixit domini. Abba. per rationem, de qua ibi per eum, in prealleg. c. per tuas. quem refert, & extollit Felyn. in d. c. cum in tua, & istam opinionem saluando, hoc modo Barthol. in dista. le. eos. tenuit Fulg. in l. qui falsa & varia ff. de testibus. Iacobus Aluarotus in cap. j. §. notandum, de not. seu do. Capol. in consil. lxj. incipien. super primo dubio quo quaeritur. in j. colum. ver. & potest alia ratio assignari. & in a. colum. versic. nec obstat, quod tertio loco. & Alexand. in consil. clivj. incipi. viso themate superscripto. in 3. colum. ver. praeterea probatum est. in quinto volu. Et istam cautelam aliis hic Padua duabus vicibus praedicavi, & obtinui coram rectore nostro iuristarum: quarum una fuit sub magnifico equite auro, & iuris utriusque Doctore domini. Iulio Luzago, nunc affine meo clarissimo, tempore quo Rector erat illius nostri Gymnasij Patauii.

Cautelae diuersae, ad liberandum iudicem à syndicato. x i i i i.

- 1 Index aliquem ad torturam, nisi praecedentibus indicij ponere non potest.
- 2 Statutum si disponeret, quod potestas, vel index malefactorum liberum arbitrium procedendi in criminalibus habeat, aliquem ad torturam, nisi praecedentibus indicij, ponere non potest.
- 3 Index an actione iniuriarum teneatur, si aliquem iniuste carcerare fecerit.
- 4 Actionibus popularibus, & etiam in criminibus uno agente, actio consumitur.
- 5 Reus quotiescumque cum accusatore conuersari reperitur, praesumatio probata dicitur.
- 6 Maritus leno praesumitur, quando ex uxoris adulterio non indignatur.
- 7 Index non potest nisi ex magna causa augere, seu minuire penas à statuto limitatas.
- 8 Index quilibet male gerens officium suum in alterius damnum facit litem suam.
- 9 Index si condemnatus minori poena quam debuerat, in poenis publicis non competit sibi auxilium restitutionis in integrum.
- 10 Index deposito officio, debet stare in loco officij per quinquaginta dies, ad hoc ut de eo conquere nolentibus respondere valeat, quo tempore elapso amplius non tenetur.

I V R A † sunt vulgaria, quod iudex non potest aliquem ad torturam ponere, nisi praecedant legitima indicia. vt l. j. in prin. & l. h. ff. de quaest. & l. milites §. oportet. C. eo. & l. sicut C. de fal. & c. cum in contemplatione. de reg. iur. in antiquis. & c. non solent. ij. q. vj. & ista regula est adeo vera, † quod etiam si extaret statutum, quod potestas, vel iudex malefactorum, habeat liberum arbitrium procedendi in criminalibus, tamen propter hoc non posset ponere aliquem ad torturam absque legitimis indicij. Vt notabiliter voluit Gand. in suo tract. malef. in rubri. de quaest. & tormen. circa finem. ver. quid autem possit facere potestas. & Pau. de Eliaza. in ca. grauis. de depo. quem sequitur Alexan. in consil. lxvj. incip. habita super contentis in superiori themate consideratione. in ij. col. versic. videtur ergo contra bonos mores. in primo volumi. & casu quo iudex torqueret aliquem sine ipsis legitimis in indicij, tenetur in syndicato actione iniuriarum, arbitrio iudicis habentis iudicare. vt no. Bald. in rub. C. de poena iud. qui ma. iud. & Salyc. in l. h. in vij. q. one. C. eod. pone modo, quod iudex fecit aliquem torqueri non praecedentibus legitimis indicij, erit ne dare ei aliquod remedium seu cautelam, quod in syndicato non possit conueniri? dic quod sic. Cautela est, quod in relaxatione torti inducat ipsum cum blanditijs, vel alio bono modo ad confitendum quod legitime fuit tortus, & faciat, quod aliquis notarius sit de tali confessione rogatus: quia hoc modo non tenebitur in syndicato. ita signanter dicit Cataldi de Viso, in tract. synd. ca. circa principium. alleg. hoc voluisse Ang. in l. iniuriarum §. si quis de certo. ff. de iniur. & dicens quod ita videt de facto praedicari. quem refert & sequitur solennis do. Franc. de Sancto Seuer. in suo tract. de indic. & tortu. in materia torturae, in quinta quaest. princip. in fi. In praecedenti cautela vidimus qualiter iudex non possit syndicari, quando aliquem iniuste torset. Pone modo quod aliquem iniuste similiter fecit incarcerare, † quo casu teneat? actione iniuriarum. vt est tex. in l. nec magistratus. ff. de iniur. & not. glo. in l. ij. §. fin. ff. si quis cautio, quae iniuria aestimatur iuramento ipsius iniuriati cum taxatione iudicis, iurando se potius voluisse tantum perdidisse, quam fuisse passum illam iniuriam iniuste incarcerationis. vt no. gl. & Bart. in l. iniuriarum aestimatio. ff. de iniur. & Socy. in consil. cxlvj. incip. viso processu agitato. in vltim. col. Qua cautela poterit vti iste iudex, qui fecit aliquem iniuste incarcerare, ad hoc ne possit conueniri in syndicato actione iniuriarum. dic quod cautela est, quod antequam relaxet ipsum incarceratum, faciat, quod praestet fideiussores de se praesentando toties, quoties fuerit requisitus, quia per talem praestationem fideiussionis, videtur approbare capturam, & confiteri fuisse legitime captum: ita docet solennis Doct. dom. Amad. de Cast. qui tempore suo fuit magnus practicus in magistratibus,

gistratibus, in suo tractatu, de syndicat. circa si.
 verficul. postremo dicendum est. allegat ita te-
 nere Bart. & ita in effectu tenet in sua disputa-
 tione incip. Lapis fuit captus. Sequitur Bap. de
 Sancto Severino, licet dicat istam decisionem
 sibi videri duram in suo tractatu de debitorib.
 suspecti. & fugit in penul. questione. Et accipe
 aliam cautelam secundum ipsum domi. Amad. l.
 in loco superius allegat. ad liberandum officialē
 a syndicato, quando incidit in aliquam penam:
 quia forsitan fecit contra statum, quod intra
 tempus querelandi faciat porrigi petitionem
 per aliquem amicum secretum, qui praeveniat
 alios volentes talem petitionem porrigere, su-
 per qua petitione audiendus erit qui praevenit,
 & ratione praeventionis alii maliuoli excludun-
 tur. ut not. in l. si seruus plurius. de legatis pri-
 mo. & si ille qui dedit querelam, omittit eam
 probare, potestas, vel officialis absoluitur iuxta
 l. accusare, cum similibus. C. de eden. ita ad litem
 dicit ipse do. Amade. in loco superius alle-
 gat. Et adde, licet ipse non dicat quod ratio istius
 conclusionis est, quod in criminibus & adio-
 nibus popularibus, uno agente actio consumi-
 tur. ut not. glo. magistra in verbo iudicatum.
 & ibi Panor. in c. cum dilecti. de electio. & Bar.
 in l. si cui. §. j. ff. de accusa. Canon. omnes in ca-
 de his. extra cod. de accusa. nam quis pluries de
 eodem delicto non debet inquiri. ut dicit text.
 in l. licet. in si. ff. de nau. cap. & Rabul. & no Bar.
 in l. iurisperitos. §. j. ff. de excusat. tuto. Et in-
 quantum est dictum supra, quod petitio porri-
 gatur per amicum secretum, sunt verba dicta
 cum ministro propter vitium collusionis: quia
 si constaret de collusione, licet ipse iudex tem-
 mel fuisset absolutus, tamen iterum ab alio pos-
 set accusari ut l. iij. ff. de praeuari. & l. cum qui.
 §. in popularibus. ff. de iuriu. Et not. perpetuo
 doctrinam Barto. in l. j. §. praeuicatore. ff. ad
 Turp. ubi notabiliter dixit, quod quotiescum-
 que reperitur reus conuersatus cum accusatore,
 dicitur probata praeuicatio: quia cum ex ac-
 culatione conuersuerint oritur inter accusatorem
 & accusatum inimicitia, ut l. inimicitia. ff. de
 his quibus ut indignis. & in l. iij. §. fin. ff. de adi-
 lega. conuersando ergo reus cum accusatore.
 & non indignetur praesumitur collusio. §. Si-
 cut maritus praesumitur leno, quando ex adul-
 terio uxoris non indignatur. ut l. mariti lenoci-
 nium. in princ. ff. de adult. Sed tamen istud limi-
 tat Maria. in d. de his. de accusat. cum quo ibi
 transit Fely in viij. l. iij. nisi accusator esset per
 sona integra. Et accipe aliam cautelam secun-
 dum ipsum domi. Amad. in loco superius allegat.
 ad liberandum iudicem a syndicato. in qua li-
 cet ipse se expediat tribus verbis. tu autem eā
 melius ordina. §. Tu habes, quod iudex nō po-
 test, nisi ex magna causa, augere seu minuire
 penas a statutis limitatas, ut not. Bal. in l. quid
 ergo §. pena grauior. in repe. in tercia col. uer.
 sed iuxta huc incidenter quero. ff. de his qui
 notant. infra & in l. prima. in tercia col. ver. sed
 hic restat dubium. C. ex delicto defuncti. & in l.

prima. C. si aduer. delic. & Bart. in l. hodie ff. de
 poe. & bene facit quod not. Bal. in l. praes. ver.
 quid de prioribus ciuitatum. C. de transacti. Et
 si iudex aliter facit, augendo seu diminuendo
 penas a statutis taxatas, potest conueniri in
 syndicato: §. nam quilibet iudex male gerens
 officium suum in damnum alterius, facit litem
 suam: prout dixit Bald. in l. qui crimen. circa si.
 C. qui accusi non poss. adeo, quod isto casu, iu-
 dex non euaderet syndicatam, licet in senten-
 tia apponeret clausulam, quam condemnatio-
 nem volumus habere locum, dummodo nō sit
 contra & preter formam statutorum, alias ip-
 sam reducimus ad formam ipsorum statutorū:
 nam talis clausula nihil operatur, quominus
 condemnatio specificē facta, non remaneat fir-
 ma, prout disputando tenuit Iacob. de Beluif.
 in quodam sua disputatione, incipiente in Chri-
 sti nomine. lege municipalit. quem refert & se-
 quitur Bald. in dicta l. quid ergo. §. pena gra-
 uior. in repetitio. in vj. colū. verficul. iuxta hoc
 quarto primo. ff. de his qui notantur infam. te-
 net Bald. in autem. interdicimus. C. de episc. &
 cleric. Bartolus in l. moris est. §. iste fere. ff. de
 poe. & in l. iudex posteaquam. ff. de re iudicata.
 distinguens tamen, ut ibi per eum, cuius distin-
 ctionem reprobatur Bal. in dicto §. pena grauior.
 sequitur etiam dominus Abb. in capitulo in li-
 teris. de offic. delega. Pone modo, quod iudex
 iuxta formam statutorum debebat condemna-
 re in centum applicanda fisco, condemnauit tā-
 tummodo in quinquaginta, quomodo faceret ad
 obuiandum, quod in syndicato non possit con-
 ueniri? dic, quod cautela est, quod faciat, quod
 syndicus communis petat coram ipso iudice re-
 stitutionem in integrum aduersus sententiam,
 quae omnia fieri possunt: nam syndicus commu-
 nitatis, absque alio speciali mandato, potest in
 causa cōunitatis petere restitutionem in in-
 tegrum: ut uolunt Cyn. Bartol. Baldus, & Pau-
 de Castr. in l. unica. C. etiam per procurato. re-
 stit. in integrum agi pos. & Innocen. in capitu-
 lo, suscitata. de in integrum restitutio. & Bald.
 in l. illud §. primo. ff. de minor. & Paul. de Ca-
 stro, in l. iurandum & ad pecunias. §. defen-
 sor. ff. de iurando. & Alexand. in l. praes. in
 principio. C. de transactio. & similiter iudex
 qui tulit sententiam, potest contra eam conce-
 dere restitutionem in integrum. ut est tex. in l.
 causae. la secunda §. finali. & in l. praefati prae-
 rio. ff. de minori. & in capitu. cum Bertoldus. de
 re iudic. & notat Panormi. in capi. ex literis. in
 tercia colum. verficul. & ex hoc dicto. de in in-
 tegrum restitutio. & Philip. Franc. in capitulo, di-
 lecti in ix. questione. de appellat. qua restitutio
 ne concessa, postea ipse iudex suppleat quanti-
 tatem debitam ita dominus Amade. in loco su-
 perius allegato, referens ita tenere Bald. in suis
 conclusionibus, in verbo pena. & dicentem se
 ita audiuisse a Bartolo, in voce sed aduer. li-
 cet ipse non dicat, quod Baldus in a l. iij. Spe-
 cula. in titulo de accusatio. verficulo quid si iu-
 dex. tenet contrarium. §. quod si iudex con-
 demnauit

demnauit minori pena quam debuerat; quod in publicis penis non competit fisco auxilium restitutionis in integrum, per textum in lauxilium in principio ff. de mino. Tamen cautelam praedictam approbat Ang. in dicto § pena grauior. dicens, quod si iudex condemnauit aliquem minori pena, quod syndicus poterit coram eo dem iudice petere in integrum restitutionem, aduersus ipsam sententiam, & quod isto casu iudex excusabitur a syndicato: dicens, ita alias consuluisset Bar. Et circa istam materiam syndico dicatur, accipe aliam cautelam. tu habes, & qd iudex depositio officio, debet stare in loco officii, per quinquaginta dies, ad hoc, ut valeat respondere volentibus conqueri de eo, quo tempore elapso, amplius non tenetur alicui respondere. ut est casus in l. j. C. ut omnes tam ciuil. quam mil. & in §. necessitatem. in autent. ut iud. sine quoquo suffragio. Sed istud est verum, quod post illud tempus, aliquis amplius non auditur, scilicet in loco ubi exerceuit officium, secus in propria patria: quia ibi potest perpetuo conueniri. ut notat gloss. & Bart. in l. secunda. ff. ad repetun. Bald. in l. obseruare §. proficisci. in quarta q. ff. de officio proconsul. & domi. Abb. in cap. aduersus. in tertia col. de immuni. eccl. Quapropter, qua cautela poterit uti iudex, ut post dictum tempus, non possit conueniri, etiam in propria patria. Dic, quod cautela est, ut faciat fieri proclamata, ut omnes qui intendunt petere intra tantum tempus, compareant, alias, amplius non audientur: quia isto casu, elapso dicto termino, non poterit conueniri, etiam in sua patria: ita notabiliter dominus Card. in c. pen. de iudic. dicens se ita obtinuisse in facto, quem ibi sequitur dominus Abb. in quarta col. vers. sunt tamen alii casus. & similiter Maria. & Fel. & alii Moder. ibi, & Paris de Puteo, in suo tractat. syndicates sub capitul. de officio syndicatorum §. officialis finito officio & ita communiter tenetur, quicquid tenuerit Petr. de Anch. in dicto cap. aduersus. de immu. eccl. Aduerte tamen, quod Alex. in d. l. j. in apostil. ff. ad l. i. repetun. refert Fran. de Galla dicentem. d. Bar. in d. l. j. esse verum, dummodo in loco officii non fuissent facta proclamata, &c. & sic approbat cautelam, de qua supra. & postea subiungit, & quod per syndicatores post elapsum terminum editi fuerit pronuntiatum in contumaciam non comparentium, aliquem, de cetero non esse audiendum: & officialis fuerit absolutus: & sic videtur innuere, quod non sufficiat fieri proclama. prout supra, nisi etiam sequatur sententia absolutoria: sed circa hoc dicas, quod aut in edicto seu proclamato fuit appositus tantummodo terminus absque comminatione, & de cetero non audientur: & tunc non obstante elapso termino, posset in propria patria conueniri. Nam elapso termino hominis, adhuc quis potest agere, usquequo per iudicem imponatur silentium illis, qui non comparuerint. ut singulariter dicit Innocen. in cap. cum in tua. qui matr. accus. poss. de quo exclamat Angel.

in l. j. C. ut ne iniuri. & idem tenet Bald. in l. diffamari. C. de inge. & manu. Si vero fuerit appositus non solum terminus, sed etiam fuerit comminatum, quod de cetero non audientur: & isto casu, non requiritur alia sententia: ut not. dicit Salyc. in l. si ea. in vltima columna. C. qui accus. non poss. de quo dicto. facit festum Ang. de Arg. in §. si minus. in ix. versicu. quapro iudex statuit Titio terminum. inste. de actio.

Cautela ad instruendum excipientem contra personas testium, ad hoc ne faciat actum nullum. x v.

- 1 Oppositionum fiendarum contra testium personas, duplex genus in iure reperitur.
- 2 Testis conditio respiciunt tempore delati iuramenti, & non publicati recessus tempore.

DVPLEX est genus oppositionum fiendarum contra personas testium, reperitur in iure: vnum, quod est introductum, in merum fauorem illius, contra quem testes producantur, ut est oppositio amicitiae, inimicitiae, domesticitatis, infamiae, consanguinitatis, & similes. & istae tales oppositiones, regulariter non possunt opponi publicatis attestacionibus, ut est casus in ca. praesentium. de testib. nisi in tribus casibus ibi enumeratis: quorum unus est, quando volens opponere iurare se non malitiose, nec animo calumniandi velle opponere: alter quando doceret se ipsas oppositiones de nouo reperiisse: tertius quando ante publicatas attestaciones protestatus fuisset, se velle opponere contra personas ipsorum testium: quia per talem protestacionem referuatur sibi ius opponendi. Vnde ex hoc, insurrexit communis practica omnium litigantium, quod quando testes examinandi producantur, protestantur exceptiones tam contra dicta, quam contra personas sibi saluas fore. de qua communi practica facit merio nem. Pano. & Andr. Sicul. in d. c. praesentium. & Bal. in l. si quis testibus in iij. col. vers. dubitatur hic. C. de testib. ubi dicit, qd cauti aduocati semper a principio protestantur exceptiones sibi saluas fore, tam contra dicta, quam contra personas quia per talem protestacionem referuatur sibi ius opponendi, cum per ipsam excludatur tacitus consensus, argu. l. si finis. la prima. ff. ad Macedo. Aliud genus oppositionum est inuentum in merum odium ipsorum testium, ut est quando opponitur testi, quod est Iudeus, haereticus, infidelis, harnicus, excommunicatus, & de similibus. nam istae tales oppositiones possunt fieri, etiam post publicatum processum, & post didicita testificata absque solemnitate dicti capitu. praesentium. ut declarat Ioann. Andr. in addi. Specul. in tit. de test. §. saepe. in prin. & Fel. in cap. si diligenti. in antepe. col. vers. primum. corcla.

corollarium de foro cōpā quia tales exceptiones non possunt voluntate partium tolli. arg. l. tametsi ff. ad Mace. f. in lo. an. ubi supra, quod etiam habet locum in oppositionibus proveniētibz a iure naturali, ut est oppositio impuberatatis, furoris, & dementię: quia similiter tales exceptiones non possunt partiu voluntate tolli, quia iura naturalia immutabilia sunt. ut §. sed naturalia. in ff. de iure natu. gen. & ciui. & v. distin. ad eius licet istam differentiam inter unum genus oppositionum, & aliud reprobet Sal. in d. l. si quis testibus. in j. colum. versicu. nunc transen ad personam, cū quo videtur trāfire Fely. in d. c. præsenti. in j. col. vers. §. fallit dicens opi. Sal. tenere etiā do. suum in d. c. præsenti. per rationes de quibus ibi per eos, qd aliter non examino. Multi modo parum aduertentes, & qui sunt de illis, quibus pulvis cecidit supra libr. ut verbis vtar Baldi, in l. directas. C. de testa. man. quādo publicatis attestatiōibus opponunt contra personas testium, faciūt suas oppositiones in hunc modum dico, quod talis testis contra me examinatus est famulus partis aduersę, vel est inimicus meus, vel non est testis omni exceptione maior, vel est amicus mei aduersarij, & sic de singulis. & non aduertunt, quod talis oppositio formata prout supra non concludit, quia possibile est, quod nūc sit famulus, nunc sit amicus, nunc sit infamis, nunc non sit testis omni exceptione maior & tamen tempore iuramenti & depositionis non erat nec famulus, nec amicus, nec infamis. imo erat testis omni exceptione maior: quo casu, ista exceptio formata, prout supra tanquam non concludens in aliquo, non releuat ipsum excipientem, iuxta vulgatam l. non hoc. C. vnde cognat. & ca. in præsenti. cum simil. de p. batio. ¶ quia conditio testis inspicitur tempore delari iuramenti, & non tempore publicati processus. ut habetur per Barto. & Ro. in l. idam. ni. §. Sabini. de dam. in f. & per Bald. in l. si quando. C. de testi. & ibi Sal. in j. colum. vers. 4. nunc quæro & per Angel. & Imo. in l. Antistius. ff. de acq. hered. & late per Roma. in consilio 44. incip. quo ad primum. Et in terminis, quod oppositio facta contra testem, prout supra publicatis attestatiōibus in aliquo tanquā non concludens, non profit opponenti, ita egregie consulunt Angel. in suo consilio j. incipien. porrecta sunt per me in j. col. quem multum extellelo, sequitur dominus Ias. in l. Titie texto res in j. col. versiculo quarto principaliter adde. de lega. j. & in l. j. in quarta colum. versicu. vlti. antequam veniamus. C. de testi. & istud dictum Angel. retulit, & secutus est dicens esse dictum notabile And. Barba. in sua pulchra reposita. testimonium de testi. in 13. char. vers. facit notabile dominus Angel. sequitur Fely. in cap. auditis in ult. colum. de præscrip. & de isto dicto Angel. facit etiam mentionem Bar. in suo reperto. in verbo, testes deponunt. versicu. 13. incip. testis habilitas. ubi dicit, quod Angel. dat practicam opponendi contra testem, ut articu-

letur, quod tempore iuramenti erat inhabilis quod dicit esse notandum. imo quod est p. us, voluit idem Ange. in cons. 308. incip. factum tale est. Christophorus. in j. col. quod si etiam in oppositione diceretur, est & fuit homo male factus, quod nihilo minus istud verbum, fuit, nihil prodest: quia pōt intelligi, fuit, scilicet post reificatum: refert & sequitur domin. Ias. in locis superius alle. hinc est, qd consuluit Oldra. quod si quis capitulat, quod ille qui fuit electus, fuit & est publicus fornicator, non obtinebit: quia non dicit, quod tempore electionis fuerit. potuit enim esse ante & post, & non tunc. ita pulchre Oldra. in consilio 256. incip. in electionis negotio. in j. col. versicu. quantum ad tertium. & miror de d. Ias. quod non allegauerit dictum consiliū, in locis superius alle. Si ergo cautus tu, qui vis publicato processu opponere contra testes, ut non articules, qd non sunt omni exceptione maiores, & sic de singulis, sed dicas, qd non erant tempore iuramenti & de positionis, & ista tene menti: quia videbis multos errare istud non penpendentes.

Cautela ad faciendum, quod statuentes valeant disponere super iuramento. XVI.

Principes seculares per statuta sua, iuramenti vires enervare non possunt.

COMMUNIS est & vera opin. scribere, est, quod principes seculares per statuta sua nō possint iuramenti vires enervare, etiam si talis princeps est Christianissim⁹ Rex Frācie, quāvis super omnes reges Christianorum portet coronā libertatis & glorię: ut eleganter & vere dicit Bald. in suo cons. 415. incip. petita venia, flexie que genibus loquar. in prima parte, & etiam si esset ipse imperator, quamvis tantę sublimitatis sit, quod in hoc mundo sit veluti unus Deus corporalis, & super omnes emineat tanquā stella matutina in medio nebule meridionalis prout dixit Baldus in capitulo primo. §. fina. in vltim. col. in titu. de prohi. alie. seu. per Fede. & quamvis etiam sit tantę autoritatis, quod qui præceptum suum contemnit, sibi ipsi iudicium aquirat, & inter homines pœnas luit: & apud Deum frontem non habet, ut cantat tex. 1. questione 3. Imperatores. & quamvis similiter omnia possit, quæ sunt secundum, contra, & præter legem, ut dicit Baldus in consilio xv. incip. in questione proposita. versiculo, secundo dico, quod imperator. in secunda parte, & totius orbis monarchiam obtineat. ut dicit tex. 12. c. j. futuram. adeo, quod qui diceret cōtrarium, hereticus censeretur: ut pulchre dixit Barto. in l. hostes. in 2. colū. ff. de cap. & possli. reuer. Attamen non habet potestatem disponendi super iuramento, quia ad solam ecclesiā, & Romanum pontificem dignoscitur

L. L. 2 per-

pertinere. vt capit. venerabilem. de electio. & capit. nouit. de iudi. & 96. distict. si imperator. de qua communi opi habetur per Bar. in l. omnes populi. de iusti. & iure. in 3. questione principal. & de qua habetur per domin. Auto. in cap. cum contingat. versi. tertius casus. de iureiur. & ibi late per Imo. in tertio membro. & etiam per dom. Abb. in 7. colum. versi. nunc ad prædicta applico. & per Saly. & Pau. de Castro. in auten. sacramenta puberum. C. si aduersus vendi. & plene per Alex. in consi. 59. incipien. viso instrumento & titu. quæstionis. per totum. in primo volumine. & in consi. 39. incipien. viso statuto & themate. in 4. volumine. cum aliis concordantibus traditis per ipsum Alex. & dom. Iason. in l. quæ iurato. quæ est lex fin. ff. qui satisd. cog. & cum multis aliis de quibus per Fran. de Cur. in consi. 43. incip. super contingentia facti in 6. col. versi. & consequenter concludimus. qd Rex Francorum Christianissimus. & in vltim. colum. versi. statutum nulla inferta causa. Ex quibus infertur. qd stante statuto. qd contractus celebratus cū minore. cū filius. cū muliere. absque tali solennitate. puta absque præsentia duorum consanguineorum. non valeat nec teneat. etiam si iuramentum super ipso contractu fuerit interpositum. tamen si minor sit filius. familias. si mulier faciens contractum sine illa solennitate. iurando ipsum contractum habere & tenere firmum. & in nihilo non contravenire. contractus non obstante statuto. tenebit & valebit. quia de iure canonum omne iuramentum quod potest seruari sine interitu salutis æternæ seruandum est. vt habetur in cap. cum contingat. de iureiuran. in cap. licet mulieres. eo. titu. libro 6. & in ca. quamuis. de pælis. eodem. libr. 6. & quotiescunque tractatur de peccato. statum dispositioni canonum. etiam in foro ciuili: ut no. in cap. fin. de præscrip. & in regula. possessor de reg. iuris. in 6. & in ca. j. & 2. de operis noui nuncia. & per Bar. & alios in l. priuilegia. de sacrosan. eccle. Si autem statuentes volunt omni no voluntatem suam adimplere valendi iuramentum tollere. & super ipso disponere. & si non per directum. saltem per indirectum. cautela est. quod quando in statuto dixerunt. statui. & ordinamus. quod aliquis minor. aliqua mulier. vel aliter se obligare absque decreto iudicis & consensu duorum propinquorum. vel prout aliter ipsis statuentibus videtur. non dicant potest & si aliter factum fuerit. contractus & obligatio non teneat. nec valeat. etiam si iuramentum interueniat. quia talia verba nil relevant. quominus iurando super contractu. talis contractus non teneat. non obstante dispositione statuti. vt superius dictum est. sed dicant. & si aliter factum fuerit. omnis obligatio censetur. & habeatur pro ficta & simulata. & per vim & dolum extorta. quia hoc modo. licet postea super contractu fuerit iuratum. tamen tale iuramentum operabitur. si solennitas de qua in statuto. non interueniet. ita notanter dixit Barto.

in dicta l. omnes populi. in secunda questione. tertie quæstionis principalis. in fine. vbi dixit. se ita vidisse iudicatum. Et hanc opinionem similiter tenuit Baldus in autentica. sacramenta puberum. C. si aduersus vendi vbi dicitur. quod ista cautela est valde bona. & ibi Saly in penultima colum. tenuit Paulus de Castro. in l. finali ff. qui satisd. cogantur. domi. Abbas post dom. Card. in dicto capitulo. cum contingat. in 9. colum. versiculo. secundo membro principali. & dominus Abbas in sua disputatione incipiente. stante statuto condito in Italia. in 9. columna. versicu. tertium membrum. & licet hanc opinionem Bartol. in dicta l. omnes populi. reprober ibi Bald. in quinta colum. versicu. item quæro. an valeat statutum. dicendo. quod est trussa & licet similiter Ange. in l. j. ff. de constit. prin. dicat. quod ista opinio Bar. sunt ambages. & cū tra ipsum etiam teneat Pau. de Cast. in l. si quis pro eo. in fine. de fideiussor. & in dicta autentica sacramenta puberum. & in l. quæ sub conditio. ff. de condi. insti. tamen opi. Bartol. quod iuramentum seu statutum possit per indirectum. p hiberi. fingendo ipsum simulatum. & per vim. & dolum extortum. tenet Baldus in sua repetitione. l. secund. ff. de iureiuran. in 44. colum. versiculo. super quinta quæstione & in 60. colum. versiculo. quartum remedium est ubi assignat rationem. quod si sicut sententia hominis super simulatione lata facit fidem. quod non sit contractum perituum. ut C. plus ualere quod agitur. l. emptione sic sententia legis. quæ facit fidem inter subditos. etiam in foro ecclesiastico. allegat no. in l. ex ea. ff. de post. & no. in c. fin. de excepti. libr. 6. tenet idem Bald. in l. non dubium. in antepenultima colum. versi. sed de iure canonico. C. de legibus. & in l. nec patronis. C. de operis libertorum. & in d. cap. cum contingat. in 3. colum. versicu. sed nunquid statutum municipale. domi. Iason in dicta autentica. sacramenta puberum. in penu. & vltima columna. vbi in viroque loco dixit ita communiter tenere Doctores. & ita etiam consilendo tenet Roma. in consi. 12. incip. viso facto proposito. ceterisque consiliis. & dominus Abbas. in consilio 72. incipiente. quinque dubia. & Petrus de Anchar. in consilio. 33. incip. visa copia eiusdem instrumenti. circa finem. Fran. de Cur. licet nõ ita clare in consilio 43. incipien. super contingentia facti. in penulti. colum. versicul. adde Bald. vbi allegat Roma. in supradicto consilio 12. sequitur. Philippus Corneus in suo consilio 135. incipien. iuris articulis. & attestacionibus. in primo volumine. vbi allegat hanc etiam tenere Fulg. in dicta autentica. sacramenta puberum. dicentem hanc esse communem opinionem hanc expresse sentit Bald. in capitulo primo. §. item sacramenta. versiculo. quid ergo nunquid possunt statuta terrarum. in titulo de pace iuramentum firma. in usus feudorum. vbi vult. quod per statutum possit tolli illa fictio. quæ est. qd per iuramentum minor efficiatur maior. est uerum. quod multi de prænominatis uolunt. quod opinio

opinio Bartol. de qua supra, tanto magis procedat, quanto ad statuentes moueretur aliqua iusta de causa, puta quod in illo loco homines essent prout ad decipiendum minores, propterea bonum esset, quod statuentes in principio statuti ita exordirentur, quoniam quotidie minores, filius familias, & mulieres inducuntur dolo ad contrahendum, & in ipsis contractibus quotidie decipiuntur, idcirco volentes maleficiis, & fraudibus hominum euiare, statuiamus & ordinamus, &c. Et ratio istius pulchre conclusionis Bartol. est: quia certum est, quod statuta possunt inducere fictionem, iuxta not. per glof. & Doct. in l. siue possidetis. C. de probati. & capitulo, is qui fidem, de sponsal. & clare per Bartolum in sua diuina repetitione. l. si is, qui p. emptore. in prima questione. post medium. ff. de viucapion. contra quam fictionem, non admittitur probatio in contrarium: ut not. glo. in dicta l. siue possidetis. & Bartol. in l. si duo. ff. de acquirend. heredita. & in l. fin. ff. quod metus causa. Modo tantum operatur fictio in casu ficto, quantum veritas in casu vero: ut notat Bartol. in l. prima. §. hoc autem senatus. ff. ad Syll. & in l. filio quem. ff. de libe. & posthum. sed etiam de iure canonum, quando in veritate iuramentum est interpositum super contractu celebrato per vim, vel dolum, tale iuramentum non obligat: ergo idem dicendum est in casu nostro, cum fictio habeatur loco veritatis: & quod sit verum, quod iuramentum interpositum in contractu celebrato per vim, vel dolum, non liget, casus est in iure allegato cap. cum contingat & in dicto capitulo, licet mulieres. & dicto capitulo, quoniam. Quod etiam habet locum, quando iuramentum est interpositum super contractu simulato: quia similiter de iure per officio, tale iuramentum non ligat, ut est glossa, quam Bald. & alii sequuntur in l. emptione. C. plus valere quod agitur, quam singularem dixit Panor. in capite ad nostram, versic. nota, quod instrumentum non inducatur de emptio. & venditio. & quam etiam sequitur Paulus de Castro, in dicta l. si quis pro eod. in ij. colum. versic. adde quintum casum. ff. de fideiuss. vbi dicit, quod cum tale iuramentum non habeat consensum, dicitur carere anima. Bald. in dicta l. nec patronus. C. de oper. liber. §. vbi dicit, quod in casibus, in quibus lex presumit simulationem, iuramentum nihil operatur: nec est necesse pro eius relaxatione adire episcopum sequitur Imo. cum concordantius, de quibus ibi per Alex. cum distinctione tamen, de qua ibi per eos. in l. Seius & Augerius. ff. ad legem Falcid. Sed contra istam cautelam Bartol. domi. Abbas in d. capite, cum contingat. in ix. col. versic. & idem opinor. & in dicta sua disputatione, incipiente, statum statuto condito, in Italia. dat vnum remedium, scilicet quod ipse minor filius familias, mulier, & similes personae prohibeantur contrahere interrogentur cum iuramento, an sit verum, quod contractus intrus cum eis, fuerit in veritate simulatus, vel per vim, siue dolum celebra-

tus: quia si metu iuramenti dicent veritatem, scilicet dictum contractum non fuisse simulatum, nec per vim & dolum celebratum, tunc non obstante dispositione statuti, cogentur personae, de quibus supra, stare contractui. Et ratio secundum eum est, quia dato, quod per statutum induceretur presumptio iuris & de iure, quod obligatio contracta absque dicta solennitate esset fictitia, & c. licet contra presumptionem iuris & de iure non admittatur regulariter probatio in contrarium, ut l. antiqua. C. ad Velleia. & l. vnica. in principio. C. de rei vxor. actio. & c. is qui fidem, de sponsa. tamen contra eam bene admittitur probatio per confessionem partis: ut not. Glo. Cyn. Barrol. Bald. & alii in aut. sed iam necesse. C. de dona. ante nuptias. & glossa in l. in contractibus. in verbo, nullo modo. C. de non numerata pecunia. Innocen. in capite, quia plerique. de immunita. eccle. & Bartol. in l. absentem. cum concordant. ff. de pen. Aduerte tamen, quod licet nemo pungat istud dictum dominum. Abb. tamen puto sane fore intelligendum: quia aut statutum inducit presumptionem iuris & de iure, & tunc dictum suum procedit uno concurrente, videlicet, quod dicta personae, de quibus in statuto, vellent iurare, alias si nolent, non possent ad hoc cogi: quia quotiescunque quis habet presumptionem iuris & de iure pro se, non potest cogi ad confitendum cum iureiurando, nunquid res aliter se habeat. prout fuit singulariter dictum Bald. in reper. l. ij. xvij. columna. ff. de iureiurando. quem refert & sequitur solennis doctor Franciscus de Crem. in suis singul. singulari cluij. incip. contra presumptionem iuris & de iure. vbi dicit tale dictum esse literis aureis scribendum. Quae conclusio etiam ratione potest probari, quia quotiescunque quis probat intentionem suam per presumptiones iuris, dicitur eam probare per probationes liquidas: ut est glossa, quae reputatur singularis. & ibi Baldus in l. si tutor. C. de pericul. tutoru. & glo. & ibi Angel. in l. secunda. C. de peti. hered. notat Angel. Rom. & Alexander in l. j. per tex. ibi. C. de testament. mili. & Imo in l. qualis. cum aliis suis concordantibus. ff. de re iudicat. imo dicit dominus Iaf. in dicta l. j. C. de testament. mil. quod presumptio iuris, dicitur ipsa veritas. allegat ad hoc bonum textum. iuncta glossa in l. finali. §. finali. ff. de probatio. dicens illum textum didicisse a quodam magno aduocato Papi. Modo ego habeo, quod quotiescunque quis plene probauit intentionem suam, non cogitur aliquod iuramentum veritatis subire: ut est casus in capitulo secundo vbi reprobatum omnis consuetudo, quae esset in contrarium. extra de probationib. Aut statutum inducit fictionem: quia fingat ipsum contractum celebratum cum personis, de quibus supra, esse simulatum, & c. & tunc contra ralem fictionem non admittitur aliqua probatio, etiam per confessionem partis: ut notat Bald. in conclusionibus Specul. in ritu. de confe. versic. contra fictionem. & Bald. in l. non ignorat in ij. columna. C. qui accusa.

L L 3

a Quando iur. Quid si interueniat in contractu in quo quis enormiter laesus, an sit seruandum, vel non, cum non debeat esse iniquitatis vinculum: & cum regulariter sit seruandum, quando seruari potest sine interitu salutis aeternae? Vide elegantissimum consilium domini Alex. Imol. cccij. in j. uo. ibi. v. quia stante deceptio ne, & c. & ibi, fortius est. & ibi, nam propter iuramentum. & circa si ibi non obstat quod iuramentum, & c.

De materia simulationis tractatum, vide per J. Alex. de Mol. in conf. exp. in iij. volu. confiliorū suorum, & inter reliqua. Adde q allegans simulationem ad hoc ut possit obtinere, debet specificē exprimere & probare modum & speciē simulationis, cū plures sint simulationis species. Vide vbi supra significanter. vide etiam per dom. Ludo. de Ro. in conf. c. i. bi quo ad eundem. quo queritur, an si bara fuerit simlato, quod consilium incip. s per eo quo primo queritur. vi de etiam per d. Pau. de Cast. in conf. c. 330. post Bar. in cōf. suo. lxx scdm tale est Pet. Nicol.

Cautela ad obuiandum, quod
paruitas precii, & pactum de
retrouendendo, non faciant
censeri contractum uendi-
tionis usurarium & simula-
tum. XVII.

XVII.

- 1 **C**ontractus an censetur usurarius, & simulatus, si aliquis emat aliquam rem, & parvis precij concurret cum pacto de retrovendendo.
- 2 **G**losse opinionem quandocumque aliqui doctores tenet, illa opinio communis censetur.
- 3 **G**losse iunt mare, per quos navigamus per nostrum iuris cuius pelagus, nos in portum claræ veritatis ducentes.
- 4 **O**piniones contrarie quodocumque duæ fuerint, illa sequenda est, quæ in animæ favorem tendit.
- 5 **R**usticus iura ignorare presumitur, & talis in ignorantia in eo toleratur.
- 6 **R**usticus si per iudicem citetur, & non compareat iudice pro tribunali sedente, verus contumax non dicitur, ideo si condēnari appellare potest.
- 7 **R**usticus si testimonium deposuerit, & fuerit sibi contrarius, de falso puniri non potest.
- 8 **R**usticus si contractum fecerit usurarium, fraudis in ipso cessat.
- 9 **R**usticus si fundum emerit cum pacto de retrovendendo, contractus usurarius non censetur.
- 10 **R**ustico & si iuris ignorantia presumatur, non habet tamen locum in rustico laxi iudicio.

■ **M**AGNA est questio inter Doc. nunquid
si aliquis emat aliquam rem, & concurrat

paritas precii & pactum de retrovendendo, talis contractus a censetur simulatus & usurarius, hoc est, quod contractus sit pignoriarius, sed quod partes fecerint, ut soneat in vim venditionis, ad hoc, quod emptor faciat fructus suos, quod non faceret in re pignoriaria, quia tunc teneretur fructus perceptos & percipiendos in sortem computare, vt l. i. & ij. c. de pignori, actio & c. cum contra de pig. & c. j. & ij. de usu. & passus iste est adeo dubius, quod Bar. Cap. in suo tractatu de simulatione contractus, in lexico principali ca. vbi apud examinatur istum pactum, dixit, quod adhuc sub iudice lis est, q. a quamplurimi Doctores. supremæ autoritatis tenerunt, quod sic, quod sufficiat illæ duæ qualitates, scilicet paritas precii & pactum de retrovendendo, dicentes de hoc esse casum in c. ad nostram de empt. & vend. & c. illo vos. de pigno. Alii dixerunt illas duas qualitates non sufficere, sed quod vna alia requiratur, scilicet opemens sit homo consuetus tales contractus viarios facere, qui autem teneant primam opin. & qui secundam, connumerat quàmplures Cap. in loco superius allegato quos hic non intendo referre, quia ibi possunt videri, & licet ipse teneat secundam opinionem, quod opus sit prædicta tria concurrant, si contractus debet censeri vsurarius, tamē opi. prima, quod illa duo sufficiunt, est magis communis, & quam vltra autoritates per eum adductas, dixit communem Alex. in suo consilio xlvi. incip. circa præfatus consilii materiam. in tertio volu. & secundum eam etiam consuluit famosus Doct. Christo. de Castell. in quodam suo consilio incipien. cū ab exordio tituli posterior formetur euentus. qd consilium est positum post tractatum de maleficiis domini Bonifæ. de Vitalinis. & hanc partem etiam tenet dominus Abbas in d. c. ad nostram. de emptio. & venditio. dicens hanc opinionem esse veram. & in suo consilio lxxvi. incip. terra succinse videnda sunt. dicens, se ita illa consuluisse, & legendo ita tenuisse, & quod ita communitur teneatur: & quod opi. Loca. de Arc. qui tenuit contrarium in l. emp. C. plus valere qd agitur. est falsa, & quod non bene intellexit dictum c. ad nostram. & hanc etiam tenet Fulgo. in d. l. emptio. dicens, hanc esse communem opinionem. Et ita in effectum in indicando & cōsulendo est amplectenda tanquam communis, & vteror tribus rationibus. Prima quia pro ista opi. est gloss. qua hoc clare tenet in c. conqueustus. de viuris. quo casu, succedit famosum dictum Iaco But. in l. j. C. qui pro sua iurisdic. ¶ vbi dicit, quod quævisque aliquis Doct. teneat unam opi. glossifera opinio censetur communis nam ipsa tante autoritatis est, quod ab ea non receditur in iudicando in curia Romana, ut signanter dixit Panor. in c. edoceri. in ij. col. de relieri. & Paul. de Cast. in consilio mhi clxx incipien. cum tenet pure contractus. in secūda col. ¶ Nam glō. sunt pauces, per quas nauigamus per hoc vastum pelagus iuris ciuilius, dicentes nos in portum clari veritatis, vt elega-

ter dixit Salycet. post Rizard. Sal. in l. j. C. de
pas. & fonnare dicunt volentes infringere
opin. gloss. ut pulchre dixit Bald. in ca. contingit
in vj. colum. ff. de dolo. & contum. & quan-
ta sit autoritas gloss. in iustificando & consulendo,
vide quæ accumulæ dominus Iaf. in l. v. i. v.
in penul. colum. verficul. nota etiam mul-
tum. ff. de iustitia & iure. pulchre & late Fran.
de Curre. in consilio xij. incipient. quia inquit
Bald. in vj. colum. & in consilio lxiiij. incipien.
antiquissima & nobilissima familia. in v. colu.

4. ¶ Secunda ratio est, quia quando sunt duæ
opin. contrarie, ista est sequenda, quæ tendat
in fauorem animæ, vt cap. iuuenis. & de spon-
sa. & clement. ex l. i. §. item quia. & ibi Cardin.
de verborum significatio. & not. gloss. in capit.
j. de ferui. in ordi. faci. Sed ista est tutior pro
animabus, ergo amplectenda. Tertia ratio est,
quia inter alias auctoritates quas allegat Cæpo.
in loco superius allegato, dicit istam partem,
quod sufficiant illa duo, scilicet paruitas pre-
cii, & pactum de retrouendendo. tenuit reue-
rendiss. in Christo pater domin. Ioan. de Castel.
episcopus Vicent. in d. capit. ad nostram. sub-
iungens, quod vñ opin. dicti domini Ioannis
quod similiter ita consuluere totum collegium
Mediolanen. & totum collegium Papien. Mo-
do habeo, quod quando sunt duæ opiniones
contrarie, semper præsumendum est pro illa,
pro qua consulerunt vñum collegium Doctor.
quàm pro illa pro qua consulerunt Doct. par-
ticulares. prout illud fuit solenne dict. d. Abb.
in capit. prudentiam. in princip. in j. colum. de
offic. deleg. de quo meminit Franc. de Curre. in
consil. lvi. incipien. super eo quod ab ordine no-
stro requisitum fuit per illustrem dominum Ro-
dolphum de Gonzaga. in iij. colum. Pone mo-
do, quod occurrit tibi occasio emendi aliquam
rem, puta vñum fundum pro vili precio, sed vñ
dator non vult vendere nisi te obliges, q. quo-
tiescunque infra certos annos exbuilabit tibi
illam quantitatem pecunie, quam a te recipiet,
quod debeas ei retrouendere dictum fundum.
Tu autem qui consideras, quod faceres bonam
emprionem tam respectu proprietatis, quàm
respectu fructuum percipiendorum, libenter
inires contractum, sed dubitas, quod concurrat
te paruitate precii, & pacto de retrouendendo,
adde etiam, quia es assuetus talia facere, quod
aliquando cōtractus postea posset redargui de
simulatione & vfura. Quæro a te, qua cautela
poteris uti, quod non obstante dicta paruitate
precii, & pacto de retrouendendo, & assuefacio-
ne talia committendi, contractus nō possit scin-
di tanquam vfurarius & simulatus? Dic, quod
cautela est, quod submittas vñum rusticum, qui
emat nomine tuo dictum fundum pro illo pre-
cio, & cum illo pacto, sed non ostendat te de ra-
li emprione aliquid scire, quo casu, secuta pos-
tea tua ratihabitione, & multo fortius posses-
sionis apprehensione, certum est, quod fundus
efficitur tuus. iuxta ea quæ habentur per om-
nes, in l. multum interest. C. si quis alteri. & isto

casu dico, quod cum iste contractus fuerit ce-
lebratus ab illo rustico, licet nomine tuo à quo
tamen non habebat mandatum, quod non ob-
stante paruitate precii, & pacto de retrouen-
dendo, talis cōtractus censetur purus, verus,
& sincerus. ¶ Ratio est, quia a rusticus præ-
sumitur ignorare iura, & talis ignorantia iuris
toleratur in eo, iuxta ea quæ habentur in l. iur-
is ignorantia. & in l. quicunque. C. qui admit.
6. & in l. fin. C. de testamen. ¶ Hinc est, quod si
rusticus citatur personaliter, & nō compareat
iudice sedente pro tribunali iuxta l. diuus. ff.
de in integrum resti. non dicitur verus contu-
max, ideo si condemnatur, potest appellare, vt
not. Bartolus in l. fin. in vlti. colum. ff. de in in-
tegr. resti. & Bald. in l. j. §. si. ff. de eden. Doctor.
cum concor. traditis ibi per Alexan. in l. j. ff. si
quis in ius vocan. non ierit. ¶ Hinc est etiam,
quod si rusticus deposuit testimonium, & sit si-
bi contrarius, non potest de falso puniri, nisi ap-
pareat, quod dolose deposuerit, ad quod iudex
debet multum aduertere, ut notabiliter voluit
Ang. in auten. de testi §. & licet. in ij. col. licet
contrarium in hoc voluerit Ioan. Andr. in c. cū
Ioannes eremita. de fide instrum. dicens ita
fuisse decisum in causa cuiusdam Abbatis, quæ
refert & sequitur Bal. in l. scripturæ. quali cir-
ca finem. verfi. quærun. Doct. C. de fide instru.
8. ¶ Et inter alios effectus, quos habet rusticitas
est, quod si rusticus facit contractum, cessat in
eo præsumpra fraus vfurarum. ista est glo. singu-
laris & vñca in iure in l. cum allegas. C. de viu-
ris. quam ibi sequitur Bal. in secunda col. verfi.
sed hic dubitatur. & quam refert pro notabili
& sequitur Cæpol. in d. tracta. de simula contra-
ctus, in sexto casu principali, in vj. col. dicens,
quod istud est multum notandum in practica,
vt deducas & probes emptorem esse rusticum,
& simplicem personam, ad hoc, vt tollatur in
eo suspicio fraudis. & per illam gloss. ibi in d. l.
cum allegas. infert expresse Fulgo. ¶ quod si
rusticus emat fundum cum pacto de retrouen-
dendo, contractus non censetur vfurarius. quæ
sequitur dominus Iaf. in l. iuris ignorantia in j.
colum. C. qui admit. & in l. si quis id quod. in
viij. col. verfi. quinto nota, quod simplicitas. ff.
de iurisdic. om. iud. & Bertachi. in suo repert.
in verbo, rusticitas. verfi. v. incipient. rusticus
emens. stante ergo hoc, si venditor volet infrin-
gere contractum venditionis tanquam vfura-
rium, tu respondebis, q. cum tu non fueris ille
qui emeris dictum fundum, sed fuerit ille rusti-
cus, licet postea ratum habueris, quod non est
dicendum, ut propter paruitatem precii & pa-
ctum de retrouendendo, contractus debeat cen-
seri simulatus & vfurarius, per ea quæ superius
dicta sunt. Aduerte tamen, quod id quod dixi,
10. ¶ quod ignorantia iuris præsumitur in rustico,
non habet locum, nec procedit in rustico saga-
ci & quadrato, ut est gl. in l. achlethæ §. de rusti-
cis. ff. de excusa. tutorum. quam sequitur domi-
nus Iaf. in d. l. si quis id quod. in viij. colum.
ff. de iurisdic. om. iudi.

l. l. 4 Cautela

a Quia rusticus
præsumit igno-
rare iura, & ta-
lis ignorantia iu-
ris toleratur.
Quod autem ru-
sticus mulieris
& similibus nō
succurrat præ-
textu iuris igno-
rantie plurimū
succurratur a-
liis, nisi in casu-
bus in quibus
hoc reperit spe-
cialiter a lege
cautum, vide d.
Alex. in notabi-
li consil. xij. in
j. parte consilio
rum ibi, sed ita
est, q. rusticus
mulieb. &c.

Cautela ad differendum formationes processus in causa criminali.

XVIII.

- 1 Prodesse quotiescunque aliquid de natura sua habet, si illud tale affectatum vel procuratum fuerit, tunc non prodest.
- 2 Capitula per negligentiam, actus ad episcopum non luitur.
- 3 Citatio ubi quis procurat, ne ad eum perveniat, amplius citandus non est.

INDEX maleficiorum intendit vel ad iustitiam partis, vel ex officio procedere contra aliquem vigore alicuius delicti. Modo iste contra quem debet procedi, libenter differret processum per aliquod spatium temporis, quia forsitan ille iudex maleficiorum est homo nimis se verus, & summus in casibus arbitrariis, vel quia causa erat criminalis, in qua non poterat per procuratorem comparere, & sic volebat se personaliter presentare iuxta no. in l. penul. §. ad crimen. ff. de publi. iud. & c. tunc cum simul. de procurato. propterea volebat expectare succurrem, quia forsitan erat suus amicus, vel ad aliquem alium finem. unum est, quod libenter per aliquos menses differet formationem processus, quomodo faciet iste ad differendum hunc processum, quia si citabitur, & in termino non comparebit, forsitan vigore statuti habebitur pro confesso. Dic, quod cautela est, quod iste talis antequam citetur, vadat ad aliquas partes longinquis, adeo quod verisimiliter de facili citatio non possit venire ad aures suas & tunc tempore quo citabitur, compareat aliquis coram iudice dicens, citatum fore absentem adeo in longinquis partibus, quod notitia citationis non potest ad eum pervenire, propterea contra ipsum non vellet procedere, quia tunc si ille excusator offerret se incontinenti probaturum, citatum esse in dictis partibus longinquis, & iudex non vellet admittere tale probationem, processus erit nullus, si vero ille excusator non offerret se incontinenti probaturum, ut supra, processus valebit. Sed saluum erit ius ipsi reo petendi restitutionem in integrum, & ex causa iustitiae absentie ita notabiliter voluit Bart. in extrauagante ad reprimendum. in verbo, neglexerit. allegans notam in l. ab eo. C. quomodo & quando iudex. & in l. fin. ff. de in integrum restitut. quod dictum multum exclamando sequitur Maria. dicens esse menti tenendum, & non esset per Doct. ratum, & quotidie venire in practica in sua pulchra repetitione c. veniens. & de accusa. in 59. col. ver. ite quare, quid si infra terminum citationis subiungens istud procedere, & sibi locum vendicare, licet ex forma statuti contumax habeatur pro confesso & convicto. Et ex praedictis secundum eum, potest sumi optima cautela, ut statim, quod quis commiserit delictum, in quo non possit intervenire procurator, ut mittas eum ad partes remotas dicens, tamen quod non eo

fuit alicui, ut veretur fraude. Aduerte tamen, licet in specie non reperiamus casum, quod puto cautelam Maria. sano modo esse intelligendam videlicet quod si delictum commissum ab isto, qui vult se absentare, erat delictum occultum, puta unum maleficium vel unum homicidium de nocte perpetratum, & forsitan per aliquos menses ante, & de quo non erat diffamatus, nunc autem presentiens quod iudex vult contra eum procedere, se absentat, isto casu, cautela Maria. potest habere locum, quia possibile est, quod iste se absentauerit ad partes remotas in fraudem possibile est etiam quod eas iuerit aliqua iusta de causa, unde non est absurdum, quod ei debeat concedi restitutio ex clausula generali propter iustam absentiam. Si vero illud maleficium fuit ab isto publice commissum, puta quia de die in publico interfecit hominem, isto casu, non teneo cautelam de qua supra esse veram, & hoc per illam regulam quae est, quod quotiescunque aliquid de natura sui habet prodesse, si illud tale fuit affectatum vel procuratum, tunc non prodest, ut l. ipadonem §. fin. ff. de excus. tutorum. n. & §. item tria onera. instit. eo. & l. qui data opera. ff. ex qui causis maio. & l. 2. §. simili modo & ibi Barto. ff. si quis cautioni. Hinc est, quod dicunt Bal. Ange. Floria. & alij in l. si seruus plurium. §. si quis ante. de lega. j. quod si deliquens procurauit se accusari coram iudice minoris curiae, coram quo minor poena imponitur, talis praesentio nihil operatur, nec eam liberat ab alio foro ubi maior poena imponitur. & ita limitatur regula. l. si quis postea quam. ff. de iudiciis. & cap. propositum. de foro competentis. similiter secundum Angel. & alios ibi si delinques procurauit se accusari, ne iudex posset ex inquisitione procedere, istud non prodest, nec tollit inquisitionem. Et similiter licet habemus, quod per negligentiam capituli, actus deuoluatur ad episcopum, ut cap. infra. gabili §. excessus. de offi. ordin. tamen si episcopus hoc procurauit, non deuoluitur ad eum secundum Innocentium in d. §. excessus. & quod in casu nostro ignorantia quae alias prodesset, non proficit quando est affectata uel procurata, cum dicatur pars scientiae est glossa in clem. j. in verbo, scienter. de consang. & affinitate. & glossam in cap. eos. in verbo, affectata de tempo. ordin. in 6. & glossa in cap. fin. §. ut autem. de offi. delega. in 6. per quam dicit ibi Gemi. quod dispositio puniens actum scienter factum, includit ignorantiam affectatam vel procuratam, quod multum facit ad casum nostrum, cum ista materia poenalis & sic odiosa, & per consequens multum restringenda, ut in regula, in poenis de regu. iur. in 6. & in l. cum quidam. de libe. & posthu. & quasi in terminis nostri videretur decisio Inn. in c. ad petitionem. ad fin. de accusa. ¶ Vbi vult, quod qui malitiose procurat, ne ad eum perveniat citatio, non est amplius citandus etiam ad diffinitivam, ita in proposito nostro. nam cum iste qui deliquit in publico deberet cogitare, quod iudices

a Ex causa iustitiae absentie. Quod absenti & ignoranti non currat terminus, vide nisi a die notificationis, per d. Alex. de Imo. in cōf. 34. circa. fin. in prima parte. Absens autem a civitate quis dicitur vide per d. Ludo. Ro. in cōf. 454. & absens contra quem facta est missio in pos. an possit petere illam reuocari, si missus sciebat absenti exceptionem competere, per eundem d. Lud. in consilio de quo supra.

ces illius territorij procedent contra eum, quia intereſt reipublice, ne delicta remaneant impunita, vt. l. ita vulneratus. ff. ad. l. Aquili & c. vt famz. de ſentent. excom. tunc abſentando ſe ad longinquas partes, non poteſt aliter dici, niſi ſe cerit in fraudem, merito ſi citatio non perueniet ad aures ſuas, talis ignorantia non habebit ſibi optulari, tanquam eam procurauerit, cogita.

Cautela pro matre ut conſequatur legitimam in bonis filij, licet ſit excluſa per pupillarem expreſſam. X I X.

- 1 *Pupillarem per expreſſam mater ab omnibus bonis filij ſui pupilli, etiam quo ad legitimam excluſatur.*
- 2 *Lex poſtina quotieſcunque abſq; iuſta cauſa naturali aſſuit contradicere, talis lex & conſtitutio in foro conſcientie non ligat.*
- 3 *Forum canonicum contentioſum, à conſcientia foro non diſſert.*
- 4 *Contrahentibus de iure canonico, citra dimidiam iuſti precij, inter ſe decipere licitum eſt.*

SENTENTIA ſcribentium communis eſt, ꝛ quod per pupillare expreſſam mater excluſatur ab omnib. bonis filij ſui pupilli, etiã quo ad legitimam, vt no. per Bar & Doc. in. l. 2. de vulg. & pupilla. & per Bart. & alios in. l. precibus. de impube. & alijs ſubſtit. per Imo. in cõmentio c. Raynuius. de teſtamen. in materia. pupillar. ſubſtitu. quz opi. hodie eſt canonizata in. c. ſi pater. de teſtamen. in. vi. vt etiam tradit Roma. in conſi. cxxx. incip. viſo teſtamento prædicto. & Alex. in conſi. xlv. incipien. habita ſuper his, de quibus dubitari contingit. in. 3. colum. verſi. circa tertium videtur prima conſideratione reſpondendum. in primo volumine. & iſtud, ꝛ per pupillarem expreſſam mater excluſatur ab omnibus bonis filij ſui pupilli, etiam procedit, ſi bona ipſius pupilli perueniſſent ad ipſum ex linea materna. prout volunt Bal. Ang. Imo. Alexan. & dominus Iaſ. in. l. ſi plures. §. ad ſubſtitutos. per generalitatem illius tex. de vulg. & pupil. Tu autem mater, quz reperis te excluſam per pupillarem expreſſam ab omnibus bonis filij ſui pupilli, ſi viſeo mortuo, poſſe conſequi in dictis bonis ſaltem tuam legitimam, cautela eſt, quod contra ſubſtitutum pupillarem non agas in foro ſeculari, quia hoc modo ſuccumberes per ea quz ſuperius dicta ſunt, ſe datus contra eum denunciatione euangelica, ſatiendo eum cogi cenſura eccleſiaſtica, ad dandam legitimam tibi debitam, in bonis tui filij pupilli. nã lic. prius ſuperius allegata, ſubſtitui ꝛ expreſſa pupillare excluſat matrẽ etiã à legitima, tamen iſtud, ꝛ debet lo cum iure fori, non autẽ iure poli, & ſic in foro conſcientie citra notãter dixit Arch. in. d. c. ſi pa-

ter. de teſti. in vj. argu. text. in c. ſi xvij. quaſt. vltima. iuncta l. nam & ſi patientibus. in princ. ff. de inoſſi. teſtam. Pro quo dicto benefacit, nam ꝛ quod mater in totum excluſatur etiã à legitima, videtur contradicere æquitati naturali, vt patet ex pulchre deductis per Bald. in l. precibus poſt principium. ver. circa tertium. de impube. & alijs ſubſtit. ꝛ Modo quotieſcũ que lex poſitiua abſque iuſta cauſa contradicere æquitati naturali, talis lex & talis conſtitutio non ligat in foro conſcientie, vt notabiliter dicit Inno. in c. quia pleriq. circa ſi. de immuni. eccle. per quod intereſt ad illam deciſionem de filioſam. vt ibi per eum. Modo quz cauſa iuſta poteſt eſſe in cauſa noſtra, ꝛ per pupillarem expreſſam mater debeat priuari etiam ſua legitima in bonis filij, nullam video merito. ergo diſpoſitio d. c. ſi pater. tanquam cõtraria æquitati naturali non ligabit in foro cõſcientie, & iſtud dictum Arch. reſert do. Bar. Sozidicẽs, ꝛ eſt pulchra & noua conſuſio in repet. l. moribus. de vulg. & pupill. in xij. col. ver. circa tertium eſſectum eſt vera conſuſio Bart. & licet certis medijs videtur ipſum impugnare, tamẽ ſubjungit, quod tale dictum eſt menti tenendum. quia propter autoritatem Archi. poteris aliquando medio concordie aliqui conſequi. & ſimiliter iſtud dictum Archi. reſert & ſequitur Philippus Cornueus in d. l. precibus. in ſecũda columna. verſi. ſed in contrarium facit. C. de impube. & alijs ſubſtit. & licet ibi contrarium teneat dominus Lancelotus Decius motus per id quod alias diximus, quod canones fuerunt inſtituti cooperante ſpirituſancto, vt l. diſtin. ſi quis diaconus. vnde dixit dom. Abbas in c. vigilanti. de præſcrip. ꝛ quod forum canonicum contentioſum, nõ diſſert à foro cõſcientie. Pro quo eſt bona gl. in clem. ad noſtram. in verbo, eccleſie. de hereti. probans, ꝛ eccleſia militans eſt exemplata ad inſtar eccleſie triumphantis. & eſt bonus tex. in c. eccleſia paradifo comparata. de conſecra. diſt. 4. quia reſponderi poteſt de eo, quod dixit domi. Anto. in c. inquisitioni. de ſenten. excom. de quo etiã meminit Fely. in c. nouit. in vj. colum. verſicu. & allego domi. Anto. extra de iudic. vbi dixit, quod hinc fori canonici contentioſi non eſt in totum directiuus ad ſalutem, nec omnia ſecũdum ipſum licita, ſunt licita in foro animarũ.

4 Hinc eſt, quod videmus, ꝛ quod licet de iure canonico licitum ſit contrahentibus inter ſe decipere citra dimidiam iuſti precij, vt c. cũ dilecti. & c. cum cautam. de empr. & vend. iſtud non habet locum in foro conſcientie, ut no. do mi. Ant. in c. quia plerique. vbi etiam dominus Abb. in 9. quz. de immunita. eccle. Inno. & do mi. Anto. in c. in ciuitate. de vſur. vbi etiam late Ioan. de Ana. in vj. colum. & dominus Abb. in ca. primo, in princip. de emptio. & vendit. & late Saly. in autent. ad hęc. in xxj. quaſt. C. de vſur. & ſic vt ſuperius dictum eſt, dictum Archi. eſt menti tenendum, maxime quia opinionones ſuz ſuper ſexto decret. prævalent omnibus

a Nã quod mater in totũ excluſatur etiam à legitima, videtur contradicere æquitati. Legitima matris quanta ſit, & an hodie ſit auſta, & an ſit quarta vel tertia, vide per. d. Ale. in cõſi. ſuo. exlin. i. uolui. in vltimis uerbis. Itẽ qualiter raxet, an debeat attendi quantitas bonorũ defuncti in teſtamento, reſpectu ad tempus mortis teſtatoris, vi de per eundẽ. l. Ale. in cõſi. lviij. in. 3. uo. ibi, quo ad ſecundũ dubium. Et antequam detrahatur quz deduci debeant de bonis, & hereditate teſtatoris, & quz imputari debeant, per eundẽ in pulchro conſi. xxxj. per totũ in. 4. uolui.

bus alijs, secundum Fel. in ca. j. in vltima colū. de constitut. allegantem Dom. de Rota ita dicere in sua decisione trecentesima quadragesima octaua. in antiquis.

Cautela ad priuandum iure suo emphyteotam cessantem tantummodo per unum annum à solutione canonis. X X.

- 1 *Emphyteota propter canonem non solum, quomodo iure suo priuari possit.*
- 2 *Papa faciens constitutionem cum clausula non obstante, non intelligitur derogare, seu tollere actū seu constitutionem iurata.*
- 3 *Papa si casset consuetudines, & omnia statuta, nūquam intelligitur cassare consuetudines & statuta iurata.*
- 4 *Iuramentum cum ad ecclesiam & Romanum pontificem spectet, principes seculares ipsum remittere non possunt, neque super eo dispensare.*
- 5 *Papa dispensare non potest, quod per iurum feudum non perdat.*

NOTVM est † in iure, q̄ si emphyteota debet propter canonem non solum, posse priuari iure quod habet in emphyteosi, requiritur, si est emphyteota priuati, quodd steterit per triennium, quod ipsum canonem non soluerit. Si vero est emphyteota ecclesie uel conductor, requiritur, quodd steterit per biennium, vt de emphyteota priuati. est tex. in l. secunda. C. de iure emphyteo. & de emphyteota ecclesie est tex. in auten. qui rem. de sac. fan. eccle. & in ca. potuit. de loca. & de conductore est tex. cum gl. cum distinctione tamen, de qua ibi per Bar. in l. quarto §. inter locatorem ff. locati. Tu autem qui vis dare rem aliquam in emphyteosim, & non vis, motus aliqua particulari causa, in contractu apponere pactum expressum, quodd si annuatim emphyteota pensionem non soluerit, q̄ cadat à iure suo, quod pactum valeret, quia in istis contractibus emphyteotarijs, plurimum attenduntur pacta, & conuentiones contrahentium, vt est tex. in d. l. secunda. C. de emphyteo. & libenter per viā indirectā seu occultā, tale pactum apponeres, cautela est, q̄ in instrumento ipsius emphyteosis, quando promisit annuatim ad tale tempus tibi solvere tantam pensionem, facias postea ei deferri iuramentum, q̄ omnia & singula ipse emphyteota attendet & obseruabit, & in alio quo non contrahent, quo casu, si postea cessabit tantummodo per vnum annum, q̄ pensio nem non soluat, poteris ipsum statim propter periurium priuare iure suo, nec tunc expectabitur triennium, seu biennium. istud fuit elegans & signandum dictum Bal. in c. quarelam. per tex. & glo. ibi. de iureiur. quod ibi sequitur Fel. in 4. colum. vers. subdit etiam Bal. hic dicens esse dictum aureum, quod dictum etiam

retrahit, & securus est dicēs ipsum singulare, dominus Iaso. in d. l. ij. C. de iure emphy. in 9. q̄. idem tenet dominus Ias. in l. si quis maior. per text. ibi in 3. colum. vers. nota bene. C. de tractat. subiungens vnum notabile verbum, quod licet istud nostrum serenissimum ducale dominium Venetorum non velit, q̄ per aliquā cessationem solutionis quantuncunque tempore factam, emphyteota priuatur iure suo, quod tamen talis sua dispositio non vendicaret sibi locum, quando emphyteota iurasset tali tempore soluere, & non fecisset, quia isto modo esset aperire viam periurijs, quod non est dicendum esse de mente legislatoris, iuxta l. j. C. si aduersus vend. & c. si vero de iureiur. Quod dictum habeo pro indubitato triplici fundamento. Primo, propter id quod voluit gl. iuncto text. in c. cum non deceat. de elect. l. 6. quā ibi sequuntur omnes, & quam mirabilem dixit Panor. in cap. j. in secunda col. de his que sunt à maiori parte capituli. † quod Papa faciens constitutionem derogatariam, etiam cum clausula non obstante, quod tamē non intelligitur velle derogare seu tollere constitutionem, seu actum iuratum. quā glo. per scrib. in varijs locis celebrat de quibus in alio loco fiet mentio. Secundo adduco, q̄ notabiliter voluit Ange. in l. j. §. quæ in honorand. ff. qua re. actio. non datur. † Vbi dixit, q̄ si Papa, seu Imperator casset consuetudines & omnia statuta, nunquam intelligitur cassare consuetudines & statuta iurata, quem refert & sequitur Alex. in consi. 27. inci. viso libello producto per procuratorem, circa finem. in primo volum. & in consi. 22. vij. incipiente. viso & opportune discussio processu. in vij. colum. vers. confirmo. per no. in secundo volumine. Tercio adduco illam communem opinionem, quæ est, † quod princeps seculares non possunt remittere, seu dispensare super iuramento, cum iuramentum pertineat ad ecclesiam & ad Romanum pontificem: vt c. per venerabilem. de elect. & c. nouit. cum simi. de iudicijs de qua communi opinione habetur per Cynum in l. fina. & ibi Pau. de Cast. in fine. C. si contra ius vel utilitatem publicam. per dominum Antonium in c. cum contingat. vers. tertius casus de iureiur. vbi late per Imo. in 3. membro. & per dominum Abbatem, in 8. colum. vers. nunc ad prædicta applica. cū concordantijs, de quibus per dominum Iasonem, in l. finali. ff. qui satisfare cogantur. & q̄ quando emphyteota iurauit annuatim soluere pensionem, quod cessando per vnum annum soluere, vigore periurij cadat à iure suo, nec tunc expectetur biennium seu triennium. Ita etiam consulendo tenuit Alexander in consi. lxxxv. incipiente, non puto id, de quo queritur, longam disputationem exigere. in primo volumine. quod consilium est errore duplicatum. consilio cxxv. in eod. primo volumine. Et istam opinionem, similiter tenuit Antonius Gorseus in sua repetitione rubricæ. extrā de iureiurando. in vndecimo privilegio iuramenti. & in

in suis notabilibus, notabili sub verbo emphyteo a. & in suo repertorio ad Abba. in verbo, emphyteota. verbi. emphyteota ecclesie non solvens canonem. vbi dixit istud idem tenere Andre. Barba. in dicto. c. potuit. de locatis. Tenuit dominus Iason in autem. qui rem. in. j. col. verfi. tertio limita. de sacrosanctis ecclesijs. Pro qua opinione bene facit dictum singulare Bald. in. c. j. in fine principij. de for. fidel. in vltibus feudorum. ¶ Vbi voluit, quod Papa non possit dispensare, quod periturus non perdat feudum. allegat ira tenere lo. Andre. in. c. ij. de renuncia. in nouella. Et si quis rationem istius pulchre conclusionis, dicit quod l. est, quia per perituum quis cadit a iure quod habet in illa re, super qua interpositum iuramentum. vnde est casus singularis in l. si quis maior. C. de transact. per quam. l. dixit Marhef. in suis singularibus, singulari. l. incipien. te, nota magnum periculum. quod si vendidi tibi fundum pro decem, & obligavi me pro eundem ad duplum, & tu mihi soluisi quinque, & residuum intra tres menses promissisti soluere, & iuratum fuerit per contrahentes non contrahere, & tu omnisisti soluere in termino, cogaris ad soluendum, & ego ero liberatus a periculo eundem subiungens istud dictum esse multum utile propter eos qui faciunt compromissum in arbitratore, & amiables compromissores, & iurant non contrahere. Arbitratore vero laudant quod l. vnus alteri debeat iura mentem certum quid facere, alteri vero aliud intra annum prius qui contrahente cogitur seruare compromissum alteri, & alter erit liberatus ab eo. Et similiter per illam legem si quis maior. refert Bapti. de Sancto Severino in suo tractatu de transactio. in xv. questione. se vidisse iudicatum in ciuitate Bononiæ per dominum Maufredum de Foroluiuo: quod cum quidam ex causa transactiois iurata promississet soluere septuaginta ducatos in septem pensionibus seu terminis, & primis duobus terminis soluisset, tertio vero termino fuisset in mora, quod poterat compelli ad soluendum totum residuum, non expectatis aliis dilationibus ratione ipsius perituri.

Cautela ad delegandum causam, quæ alias nigore statutorum non potest delegari. XXXI.

1. Cause quæ ex legum prouisione delegabiles non sunt, ex causa necessaria absentia delegari possunt.
2. Actum quouscunque quis libere facere non potest, nisi in certo casu speciali, de tali casu simplici assertioni sue non statuitur.

MULTOTIES per statuta terrarum cauetur, quod in causis talium personarum, talis iudex solus debeat iudicare, & quod aliquam causam coram eo vertentem non possit delegare: quo casu postea contingit, quod talis iudex

in aliqua causa libenter non iudicaret, vel quia se intenteando libenter se abstinere, & tamen vigore ipsorum statutorum, ab isto onere iudicandi non potest se exonerare. Reuoco ergo in dubium, nunquid erit dare caut. quod non obstat dispositione statuti, ipsa causa possit delegari? Dic qd sic, videlicet quod tu iudex fingas opus esse ex necessaria causa, aliquo dies te absentare, & postea cum effectu te absentes, & ante recessum tuum delegates ipsam causam alicui personæ, tamen probæ & iustitiam facturæ, & in delegatione apponas ista verba, videlicet quod delegates tali personæ, talē causam, vertentē inter talē & talē decidendā, & sine debito terminandā, & hoc quia es iustus de causis impeditus, & maxime ex causa necessariæ absentie quia talis delegatio concepta, prout non obstat statuto, valebit & tenebit. iste est casus, vbi gloss. & omnes notat in l. j. ff. de officio eius cui mandata est iurisdictio. ¶ vbi habetur, quod causæ quæ ex prouisione legum non sunt delegabiles, ut sunt causæ meri vel mixti imperij, tamen ex causa necessariæ absentie possunt delegari prout etiam tenet Ioannes Andre. in additio. Speculari. in titu. de iurisdictioe omnium iudicum. in additio. incipiente, ex necessitate. & Salice. in l. placet. C. de ped. iudi. & si dices fateor quod ex causa necessariæ absentie, causa quæ aliis non est delegabilis, possit delegari, sed vbi constat de ista causa necessariæ absentie, crede iure simpliciter assertioni iudicis, dicentis se delegare ex causa necessariæ absentie? Respondeo quod sic, vsque quod probetur contrarium. Ita tenent Guil. de Cu. & Albertic. de Rosate, in dicta. l. j. ff. de officio eius cui mandata est iurisdictio. quos ibi refert & sequitur Alex. in xvj. columna. verticulo, sed iuxta hoc queritur, dicens istud esse menti tenendum, quia aliquando notari vel alij officiales possunt alium interrogare ex causa nam creditur officiali causam afferenti. tenet gloss. clara quæ indifferenter sequuntur omnes in. c. pastoralis. in verbo, exonerare de officio delegati. Bald. in l. imperium. in. 4. col. verticulo, quarto quæro. ff. de iurisdictioe omnium iudicum. & in rubrica, extrâ de officio delegati. in vltima columna. & Alexand. in consilio. xxxij. incipiente, consultus aliis in principali causa. in. 4. volumine, & licet do. Iason. in dicta. l. j. in. 18. column. verfi. sed nunquid in hoc stabitur assertioni delegantis, vtius sit tenere contrarium, per regulam quæ est, quod quotiescunque quis non potest libere actum facere, nisi in certo casu speciali, quod de ipso casu speciali non statuitur tunc simpliciter assertioni, ut dixit tex. & ibi not. Barto. in l. si forte. ff. de castren. pecun. & in autem si quis in aliquo documento. circa finem. C. de eden. ponunt omnes in lege si donatione. cum suis concord. C. de collatio. quia ad hoc respondetur, quod illa regula procedit in priuatis personis, secus in iudice, de quo lex multum confidit. iuxta capitolo bonæ memoriæ Maguntin. de election. & c. in præsentia de renunciatio. & ita similiter respondet gloss. in dicto. c. pastoralis. de officio delegati.

a Quia Pa. A. & qñ Pap. possit remittere iuramentum, & sup illis de speliare, vide per do. Lu. de Ro. i consilio xij. qñ inci. viso facto pposito. Iuramentum est res spiritus: ualis de qua non potest se intrinsece ius civile. extrâ de ordi. cog. c. tuâ. extrâ de iur. c. 2. & 3. via nam q; prius apiretur, qd ee n dñ. ff. de pac. dot. l. cōuenire. § j. extra de iur. etu. cū contingat. cū si. dñt i gñ peti ab soluio prius, vclate in palleato cōf. ibi, vnde dicēdū est, &c.

delegati. & ipsemet dominus Iason in d. l. si do-
natione. circa finem. Ad vnum tamen est ad-
uertendum, quod si ista cautela debet proce-
dere & habere locum, opus est quod ante re-
uersionem tuam delegatus iudicauerit in cau-
sa, aliis si reuerteris ante expeditionem, te re-
uerso, statim & incōtinēti expirat iurisdīctio
delegati, nec requiritur reuocatio, prout tenet
Bartol. in dicta l. prima in penultima columna.
versiculus, quāto p̄ses uel ordinarius. cum
quo omnes, excepto Roma. indifferenter tran-
seunt: propterea melius esset, quod ille cui de-
legatus ipsam causam, esset tuus amicus, & se-
crete ei committeres quod velit omnino di-
ctam causam expedire ante reuersionem tuā,
quam speras, quod erit intra tot dies. Et istam
cautelam ego aliās practicaui hic Paduā, nam
cum semel litigarem coram Reſtore nostro iu-
ristarum, & in causa esset conclusum, & instā-
rem ut sententiaretur, tunc Reſtor mihi dixit
quod pro me sentiebat, sed quod male liben-
ter i causa iudicabat certis suis particularibus
reſpectibus, (nam & Vicarius suus non po-
terat se in causa impedire, quia fuerat per par-
tem aduersam allegatus suspectus, & allegatio
suspicionis fuerat admīssa.) Tunc dixi, quod
prima uice qua uellet ire Venetias, delegaret
causam alicui personæ iustæ & iustitiam factu-
ræ, & hoc modo esset exoneratus à iudicando.
Respondit quod istud non poterat fieri vigo-
re cuiusdam nostri statuti disponētis, quod
nec Reſtor nec Vicarius suus possit aliquam
causam coram eo uertentem delegare sine cō-
sensu partium, tunc dixi, quod in delegatione
apponeret verba, de quibus suprā, quia tunc
delegatio valeret, & ita fuit factum, delega-
tus postea tulit sententiam in fauorem meum
à qua cum pars aduersa supplicasset ad nostros
dominos consiliarios, iuxta formam statuto-
rum nostræ vniuersitatis, & instaret principa-
liter, quod sententia pronunciaretur nulla tan-
quam lata à iudice incompetenti, scilicet ab
vno qui non poterat esse iudex statuto obstan-
te, tamen per ipsos dom. consiliarios fuit per
prædicta confirmata.

**Cautela extrahendum quem in-
uitum de domo, pro debito ci-
uili priuato.** XXII.

- 1 Debito civili priuato, quis de domo inuitus extra-
hi non potest.
- 2 Criminaliter condemnatus, ad hoc ut condemnatio
ni satisfaciatur, inuitus de domo extrahi non po-
test.
- 3 Statutum si disposuerit, quod condemnatus pro-
pter delictum impune offendi possit, an ex con-
tumacia condemnatus, cum contumacia deli-
ctum sit, impune offendi poterit.
- 4 Iuramentum in forma specifica adimpleri de-
bet.

SOLENNIS Doctor Bartholomeus Cæ-
spolla in sua cautela s. incipiente, Regula
est, quod nemo conatus fuit dare unā cau-
telam ad extrahendum de domo debitorem in-
uitum, quando propter debitum ciuile priua-
tum non vult exire de domo. † Nam regula
est in iure, quod quis pro debito ciuili priuato
non potest inuitus extrahi de domo, quia do-
mus debet esse vnicuique tutissimū refugium, ut
l. plerique. ff. de in ius vocan. & l. nemo de domo
de reg. iur. & ista regula procedit non solum in
domo propria, verum etiam in aliena cōducta,
vel in qua quis gratis habet, ut no. Bart. in l.
qui domum. & in l. nec in ea de adulter. Bartol.
Bald. Pau. de Cast. & alij. in dicta l. plerique. ff.
de in ius vocan. & etiam procedit in domo per
iudicem data ex primo decreto, secundum Bal-
dum, in autem. ei qui. C. de bon. auto. iudi. post.
& etiam procedit si quis habitaret in cassina
vel capana, nam de ea similiter pro debito ci-
uili priuato, quis inuitus nō potest extrahi, ut
dixit Bald. in c. j. §. si duo fratres. de duob. fra-
de not. benef. inuestit. Roma. in l. j. §. domini.
el. ij. ff. ad syllei. Imo. & moder. in l. lenatus §.
Marcellus. de legat. j. Roma. & alij post eum
in dicta l. plerique. tradidit ergo istam cautelā
ut facias quod iudex præcipiat huic tuo debi-
tori, quod sub pœna quinque vel sex applican-
da fisco debeat personaliter ad se venire, quia
vult ipsum alloqui: nam si ad eum ibit, facies
eum capere, si vero ad eum nolet habere ac-
cessum, iudex iuxta comminationem factam
eum multabit, & tunc propter talem multā
poterit de domo extrahi: quia quotiescunque
quis est cōdēnatus pœna pecuniaria fisco ap-
plicanda, dicitur criminaliter cōdēnatus, ut
est gl. in l. prætor ait. circa principium. ff. de se-
pulch. viola. quæ est ad hoc singularis secundū
Imo. in i. ubi. ff. de publi. iudi. & est consimilis
gl. in l. j. & ibi no. Saly. in j. col. C. eo. de sepul-
uiola. Cyn. & Bal. reprobata glo. ibi, in l. si qua
calumniam. de episcop. & cleric. communiter
2 Canonistæ in rubric. extrā de iudi. † Sed quo-
tiescunque quis est cōdēnatus criminaliter,
ad hoc ut satisfaciatur cōdēnationi, potest in-
uitus de domo extrahi, ut no. in l. nemo carce-
rem. C. de exaſio. tribu. lib. x. glo. & Doc. in d.
l. plerique. & etiam alia rōne ultra eū poterit
isto casu de domo extrahi, quia cōdēnatus
propter contumaciam, dicitur cōdēnatus
propter delictum: & sic talis causa dicitur cri-
minalis, & per consequens poterit extrahi, ut
superius dictum est. † Et q̄ cōtumacia a sit
delictum no. gl. Bart. & alij in l. vnica. §. fin. ff. si
quis ius dicē. non obtem. per quam gl. dicunt
Doct. ibi, q̄ stante statuto, q̄ cōdēnatus pro-
pter delictum possit impune offendi, q̄ poterit
impune offendi cōdēnatus ex cōtumacia, ut
etiā no. gl. clar. in l. si filius. in verbo succurren-
dum. ff. de interrog. actio. quam singularē dixit
Imo. in l. pen. §. ad crimen. in xxj. col. ff. de pu-
iudi. no. Bar. in l. omne delictum. §. contumacia
ff. de re militari. & Pau. de Cast. in l. contuma-
ff. de

a Et q̄ cont. An
cōtum. sit deli-
ctū, uide in l. oē
delictū. in §. cō-
tumacia. ff. & re-
mil. & gl. i. c. ex
lit. de const. dic-
tū q̄ ē fīctū et nō
verū. vid. p. Bal.
in l. si filio. in fi.
ff. sol. matr. & p.
Bal. i. l. & i. mul-
tis. C. de app. p.
Io. de Imo. in l.
pe. §. ad crimē.
de pu. iud. ff. sed
cōtum. appell. in
statuto venit ue-
ra et nō fīcta. vid.
p. Ang. i. cōf. suo
195.

ff. de re iudi. quando postea debitor tuus erit in
carceribus poteris eum pro debito tuo recom-
mendare. iuxta ea quæ tradit Bartol. in l. 2. ff. de
custodi. reo. & in sua dispositione incipit. La-
pus fuit captus. allegat ritum modo tenere Bar-
tol. in l. facis legij. alijs incipit. cum in eo. ff. ad
legem Iuliam pecu. addit quod ita etiam tenet
Roma. in l. 4. §. prætor ait. ff. de dam. infec. Ang.
de Arc. in §. huius. 2. col. versiculo. aduertat ta-
men quod iudex in iudicio. Pet. de Anchaz. &
Ioan. de Imo. in c. 2. versicu. ex his tamen quæ
dicta sunt dat Bartol. cautelam exrà de pigrio.
Paulus de Castro. & Alexander in dict. l. plerique.
Quæ quidem cautela licet pulchra sit & inge-
nuola. tamen propter eius difficultatem in ea
practicanda mihi non satisfacit. Prima ergo
difficultas qua laborat ista cautela. est in repe-
riendo vnum iudicem. qui tibi sit tantum pro-
pitius & fauorabilis. qui causa tibi complacen-
di. velit decipere. & quodammodo assilinare
teum debitorem. præcipiendo ei. ventis ad me
personaliter. quia volo te alloqui. Secunda dif-
ficultas est. quia si iste iudex præcipiens habe-
bit superiorem in illo loco in quo fuerit factum
prædictum præceptum. prout habent isti iudi-
ces maiestricum. & isti vicarij qui habent po-
testatem superiorem: iste tuus debitor latitans
mitte aliquem ad ipsum superiorem. narrando
qualiter talis iudex fecit vnum præceptum po-
nale tali personæ. quod sub pena debeat ad se
personaliter venire. ex eo quod vult secum lo-
qui. & quod talis persona non audeat exire do-
mum propter debita ciuila. quo casu si nego-
cium illud propter quod vocatus fuit ab ipso
iudice. non potest expediri per procuratorem.
& sic necesse sit personaliter comparere. quod
rogat ipsum vt velit ei concedere vnum saluti
condictum. quod pro debito ciuili non possit in
persona a creditoribus pro illa die molestari.
in x. l. quoties. cum ibi no. C. de preciumpera.
offe. & iuxta l. vniuersa. C. eod. titulo. nam iu-
rior qui equitatem habebit ante oculos. iuxta
l. quod si Ephesi. ff. de eo quod certo loco. con-
cedet talem saluum condictum. & sic ipsa cau-
tela erit clausura. Si vero iste iudex præcipiens
non habebit superiorem in illo loco. prout non
habent isti potestates & capitanei terrarum. si-
militer talis saluus condictus petetur ab eo. si
concedet. cautela nihil operabitur. Si non. erit
iusta causa pro eo. audi ad principium. nam tu
vis quod veniam ad te personaliter. dico quod
non possum exire domum propter creditores
ciuiles. idcirco peto quod debeas me facere tu-
tum pro tanto tempore quod possem venire ad
te. & domum repetere. & tu non vis concedere
non potest aliter fieri. nisi quod istud facias in
fraudem. & sic in effectu esset iusta causa appel-
landi ad superiorem. iuxta ea quæ habentur per
Bar. in l. si. ff. de appellatio. recip. & late per Ca-
nonistas tunc. bonæ de appellatio. & tunc prin-
ceps omnia quæ pendente appellatione innoua-
rentur retractaret. vt habetur in d. c. bonæ & la-
te per Bartolum in sua dispositione incipientes.

Lapus fuit captus. Tertia difficultas est. quia
communiter accedentibus. illi latitantes non
comparent nec ad fenestras. nec iaper ostio. sed
vere latitant. & non permittunt quod affines &
beneuoli habeant accessum ad eos: & si aliquis
vadit ad domum petendo ipsos. faciunt quod
domestici referunt ipsos esse abientes à ciuita-
te. & multo minus permittunt quod aliquis nun-
cius publicus accedat ad eos. quo casu si citatio
sive præceptum debet fieri. opus est quod fiat
ad domum. & talis citatus ad domum non pa-
rendo citationi sive præcepto. non dicitur ue-
rus contumax. sed fictus. vt not. per Bart. & ple-
nius per moder. in l. ex consensu. §. si. ff. de
appellatio. per Bartolum in l. si. ff. de in inte-
grum restitutio. plene per Alexand. in l. prope-
randum. §. si autem reus. C. de iudi. Modo ego
habeo. quod si quis contumax non potest mul-
tari. nam iura loquentia de multis. habent lo-
cum & procedunt tantummodo in veris contu-
macibus. non autem in fictis. vt no. Bartol. cum
quo ceteri transeunt in l. vnica §. si. & Paul.
de Cast. ibi. in §. j. ff. si quis ius di. non obtemp-
& not. Ang. in suo consilio. 8. incip. regulares in
troitus & expensarum communis Florentie. &
sic si prædicta cautela debet habere locum. opus
esset quod debitor tuus personaliter citaretur.
alijs non. Tu autem qui habes debitorem lati-
tantem. & cum non habeat in bonis. non audeat
exire domum ad hoc. vt non luat in corpore. si
vis facere omnino quod exeat de domo. caute-
la est. vt incipias si in ciuitate sit aliqua consti-
tutio. vel aliquid statutum disponens. quod il-
le qui fuerit assumptus ad tale officium. non pos-
sit illi renunciare. sed teneatur illud assumere.
& tunc procures. vt eligatur ad illud tale offi-
cium. quia tunc si non veniet ad illud acceptan-
dum. poterit de domo inuitus extrahi. iste est
textus in l. ex omnibus. vbi Bartol. & alij hoc in
specie no. C. de decur. libro x. quem ad hoc pro
singulari not. Roma. in l. 4. §. prætor ait. de dam-
no infecto. & istam cautelam in terminis tradi-
dit ipse Roma. quem ibi referunt & sequuntur
Alexand. & dominus Iul. in dicta. l. plerique. ff.
de in ius vocan. & Paris de Puteo. in suo tracta-
tu. de syndicato. in verbo. captura. §. captus illi
cite. & tunc eo extracto. poterit nomine tuo ca-
pi. & ista cautela habet locum in debitore de
præfenti latitante. Si vero nunc vis facere ali-
quem contrañum cum aliquo. & vis quod si tẽ-
pore solutionis fiendæ non tibi satisfaciatur. si nõ
habeat in bonis. luat in corpore. nec sibi pro-
sit stare in domo quo minus de ea possit euelli.
cautela est. quod super solutione fienda appo-
nas iuramentum: quia tunc si tempore debito
non obseruabit promissa ad hoc vt ab ea obser-
uet. poterit inuitus de domo extrahi. nam iura
disponentia quod pro debito ciuili quis de do-
mo inuitus non extrahatur. procedunt in obli-
gationibus dandi. non autem in obligationibus
faciendi. in quibus quis præcise potest cogi ad fa-
ciendum. quia tunc de domo potest inuitus euelli.
præteritum si sit annexum delictum. ita singula-
riter

a Iuramentum.
Quid si iuramento facto super pacto de futura successione, an sit seruandum, vel ne, vide Bal. in cōsil. suo cccclix. incip. quedā puella. in. 3. volu. & ibidem videas. in quibus casibus seruandum sit iuramentū, & voleat, & in quibus non est pulchrū, & quod tidianū cōsiliū.

b Quod in. c.
Quid si laicus cōmiserit delictū, & formata in eū inquisitio ne, vel secuta cōdennatiōe efficiatur clerici, an per talē mutationē fori impediatur iudex secularis eū punire? dic qd̄ no, p̄ Bar. & alios in. l. j. ff. de p̄nīs. & i. l. cū qdā puella. hic allegata. facta tamen prius de gradatione à iudice ecclesiastico, nisi fecisset votū nūquam delictū committere, vt hic. sed non est cautela tura, nec hodie seruaret hāc iudices nostri tēporis, vide do. Iaso. in. d. l. cū quedā puella. vbi vltro. ff. de iurif. om. iud.

riter & ad litteram dicit Bald. in dicta. l. ex omnibus C. de decurio. libro. x. quem refert & pro singulari sequitur dominus Iason, in dicta. l. plenius. in nona limitatione, dicens quod tale delictū alibi nō inuenies. f. Modo iuramentū a habet istam vim, quod cogit p̄cise ad factum. nam in forma specifica debet adimpleri. vt est text. & ibi not. in. c. ad nostram. el. j. de iureiurādo. notant Innocen. dominus Anton. & late Pa nor. in. c. veniens. eodem titulo. de iureiurando. Bald. in. l. vnica in. ix. col. verficu. 4. fallit. C. de senten. quz pro eo quod inter. profer. Alexan. cum concordantiis. de quibus ibi per eum in. l. stipulationes non diuiduntur in. x. colum. verficu. demum iuguantum. Bartol. hic. de verbo. obligatio. & similiter quis non satisfaciendo obligationi iurata, incidit in periurium, & sic in crimen, & scelus grauissimum, secundum legē, Prophetas, & euangelium. vt dicit text. in. cap. p̄dicandum. xxi. quz l. j. nam propter periurium contristatur deus, vt dicit Bald. in auten. cui relictum. in. 3. colum. de indi. vdi. col. adeo quod cēsetur maius adulterio. vt not. dominus Cardinalis in clemen. vnica. de iureiuran. quia per periurium offenditur deus, per adulterium vero proximus, & per quod periurium persona efficitur infamis. vt not. gloss. Bar. & Docto. in. l. si quis maior. C. de translat. Barto. in. l. Lucius Titius. ff. de infa. Canonistz in. c. testimonium. de testi. etiam tali periurio imponitur p̄nitentia, q̄ ieiunet. xl. dies in pane & aqua, & septem sequentes annos p̄niteat, & nunquam sit sine p̄nitentia. vt dicit text. 6. q. j. quicunq; & xxi. q. v. si quis peierauerit. Est bene verum, q̄ non est multū tēpus, q̄ feci supra scriptam cautela m p̄dicare modo quo infra. Quidam cum haberet debitorē qui ne incarcerationetur, non audebat exire domū, de quo credito constabat tantummodo in vno chirographo existente apud ipsum creditorem, scripto manu ipsius debitoris. feci q̄ iste creditor adiuit ad illū suum debitorē, rogādo ipsum cū verbis blandis, vt vellet sibi satisfacere, cui debitor respondit. q̄ libet faceret, sed non habebat modum, breuiter post aliqua iste creditor dixit, q̄ ad hoc vt cognosceret q̄ ipsum amabat, q̄ ex nunc volebat eum adhuc expedare per quinque vel sex menses, sed bene rogabat eum, q̄ finitis ipsis quinque vel sex mensibus, vellet sibi satisfacere, sed q̄ ipse volebat ab eo vnum, q̄ creditum suum de quo constabat tantummodo in illo chirographo, reduceretur in instrumentum publicum, cui petitioni ipse debitor cōsensit, & omnia etiā fecisset, vt habuisset illam dilationem quinque vel sex mensium, & sic consequeretur libertatē exeundi de domo, & ita fuit factū, in quo instrumento publico notarius detulit iuramentū huic debitori, de attendendo & obseruando omnia & singula, & in aliquo non contravenire, &c. Elapsis postea illis sex mensibus, singulariter non satisfecit, sed iterum stabat in domo, & nō exibat, quo casu adiunimus quendam iudicem qui tunc temporis erat hic Paduz, hominem

capciosum, & alijs satis ignorantem, chius nō mē rāco, petendo q̄ per ea quz superius dicta sunt vellet dare nobis licentiam, q̄ ille debitor posset de domo extrahi, tamen poluit cōcedere, nec profuit ostendere ei auctoritatem Bal. & domini Ias. nihilominus ru p̄dictam cautela non tradas obliuioni, quia licet Bald. aliquando fuerit locutus ex capite suo sine intellectu, & sine iure, ut dixit dominus Anto. in cā. consultationibus. de iure patro. vt etiam refert Francis de Cur. in suo consilio lxxvj incipientes, super motiuis redditis in fauorem communis montis Battutij. in. ij. col. & Vincentius Paleotus in consilio. xvii. inter con. ipsius Francis de Cur. incipiente, viso puncto & subtilibus dubitationibus. in. 3. col. tamen magna est auctoritas Baldi, p̄sertim quando non habet contradicentem, vt dicit Alexan. in. l. moribus. in. 4. col. ver. in p̄ctica. de vulgari & pupil. Nam auctoritas sua multum est tenenda, in iudicando, vt dicit Fulg. in consilio. 26. incipien. stante statu ciuitatis Vicentiz. in fi. Nam ipse fuit vnicus iuris vtriusq; professor, secundum Ange. n. consil. xxxvi. post medium. i. col. & fuit doctor excellentissimus & iuris vtriusq; lumen, secundum Fulg. in consil. lxxxii. incip. punctum super quo consultatio proponitur. post medium quarta colum.

Cautela ad liberandum aliquem à morte. XXXIII.

1 Votum, sicuti alia res, regulariter dependet à voluntate & conscientia nostra.

BARTHOLEMAEVS Capolla in principio suarū cautelarū, conatus fuit dare quasdam cautelas ad euadendū aliquē à morte, quas non expedit referre, quia ibi possunt videri. & q̄ similiter nō t̄go an sint iuridicæ, vel nō, quibus adde vnā, q̄ si habes amicū incarcerationū, qui vel de iure cōi, vel ex forma statutorū debet mori, si vis q̄ iste tuus amicus nō possit p̄ iudicē secularē puniri, nō solū ad mortē, sed nec etiā ad aliquā aliā p̄nā: sed q̄ talis causa extrahatur de manu iudicis secularis ad iudicē ecclesiasticū, cui est interdictus gladius sanguinis. vt. c. clericis. & c. sententiā sanguini. ne cleri. vel mo. & c. ex lictis de exce. pla. Caut. est vt facias b q̄ incarcerationatus dicat, q̄ antequā commisset illud delictum, propter quod fuit incarcerationatus, fecerat votum clericatus intrandi religionem, & quod nūc vult voto satisfacere, quia hoc modo per iudicem secularem tanquam persona ecclesiastica, non poterit puniri. t̄quam q̄ votū trahatur retro. ita not. dicit. d. Ias. in. l. cū quedam puella. in. xij. col. ff. de iurif. om. iudi. allegans istud fore singulare dictum Bal. in. l. j. C. an seruus ex suo facto. subiūgēs, q̄ tale dictū est multum notandū, quia posses quē in p̄ctica à morte liberare, & t̄ro magis secundum eum, quia staretur dicto suo, an emisisset votum ante commissum

missum delictu. prout statuit regulariter de aliis
5 rebu. q. que de pendent a voluntate & consci-
entia nostris. q. v. v. q. d. an s. alix. n. l. de i. c.
& glo. re. sign. i. c. l. i. j. de homi. Bar. m. l. in
terdictu. s. qui fure. cu. ius concord. ff. de fur. re.
in effectu ista cau. li. est vera, est singulariter no-
tanda, quia suo loco & tempore possit tibi asser-
re & honorē, & veritatē: quia ubi vertitur pec-
na sanguinis, eo cōfluat pecuniar: ut verbis vear.
Imo an. l. pe. s. ad crimē. ff. de publi. iud. tamē est
verū q. Bald. in d. l. j. C. si seruus ex suo fac. sup.
quo solo fundat se d. l. aliter loquē q. ipse eū
referat, ppter ea cogita an istud iū dictum sit
uerum.

**Cautela ad euadēdum Iudeum
a morte.**

XXIIII.

- 1 Iudeorum cause an secundum ius commune, an vero
secundum suum ius Mosaicum decidi debeant.
- 2 Filia femina secundum ius commune cum mascu-
li succedunt, secus tamen de iure Mosaiico, quo
stantibus masculis filie femine non succedunt.
- 3 Iudeus si testamentum faciat, & relinquat uxorem
suam dominam, massariam, & usufructuariam,
cum non sit a lege Mosaiica decedens, quid talia
verba interpretentur, interpretationi Iudeorum
stabitur.
- 4 Iudex an teneatur testari secundum solennitatem
iuris civilis, non autem secundum eorum ritum.
- 5 Legitimam pater inuita filia dare non tenetur, se-
cus tamen in Iudao effuso Christiano.

Q V A E R I T U R ¶ per scribētes nunquid
causae Iudeorū debeāt decidi secundum ius
cōmune, an vero secundū ius suum Mosaiicū, in
quo quidem passu refectatis multis, ista videtur
communis dist. i. i. d. i. quod ut loquimur in pro-
cessu causae, & sic in ipso ordine iudiciario. aut
in decisione ipsius causae. Primo casu debet ser-
uari ipsū ius cōmune, quoniam quā absurdū
videretur quod iudex in causis Iudeorū debe-
ret aliter pcedere quā sit stylus sui fori, secu-
dū clarissimū pceptorē meū in legibus do.
Io. Cāpēgiū in suo tract. dot. in ult. p. q. ult. dicē
tem ita deberi intelligi. l. Iudex. C. de Iud. secu-
do vero casu aut causa vertitur inter Christia-
nū & Iud. & tunc similiter debet decidi secūdū
ius cōmune, per illam regulam. quae est, quod ra-
tione mixturae, maius dignū trahit ad se mi-
nus dignū. ut l. p. p. p. i. s. si. & ibi Bar. ff. de
app. & l. 2. & in Bar. C. cōmune de leg. & c. qd.
in dubiis. & ibi Panor. de consuet. eccle. vel al-
ta. & ut ponit Fely. in rub. extrā de offic. dele. in
prin. Aut inter Iudeos tādūmodo, & tunc aut
est casus a iure cōmuni decisis expresse in p-
sonis Iudeorū, & tunc seruatur ius commune,
quia ipsi subiacent populo Romano, ut l. Iudex
Romano. C. de Iud. Aut non est decisis expres-
se in psonis ipsorū & tunc seruatur ius Mosai-
cū rā, nam suū ius speciale, quod derogat ge-
nerali, prout dicimus de statutis quae derogant
iuri cōmuni, iux. no. in l. omnes populi. de iusti.

2 & iur. ¶ hinc est, quod licet habeamus de iure
communī, quod filiae feminae pariter succedant
cum masculis. ut l. maximum vitium. C. de libe-
præteri. & aut. in success. C. de suis & leg. & tū
secus est de iure Mosaiico, quia stantibus mascu-
lis filiae feminae non succedunt, ut habetur Nu-
meri 127. incipien. accesserunt filiae Salpha ad
Moysen d. i. c. si decessit Iudeus ab intestato
relictis post se masculis & feminis, masculi ex-
cludunt feminas, & sic attenditur in successio-
ni bus suis lex Mosaiica. nō est autem ius com-
mune, ut concludit Calde. in consi. 1. i. posito
sub rub. de cōsti. quod incipit, factū super quo
consi. petitur. & in consi. 30. sub rubri. de testa.
quod incip. an si Iudeus. & quam op. etiam te-
net do. l. si. in l. qui se patris. in v. col. ver. & no.
q. inter Iudeos. C. vnde li. & Fel. in c. canonum
statuta. in x. col. uer. 5. fallit. de cōsti. & in c. Iud.
el. 2. de Iud. ubi refert Flo. de S. Pet. dicentē in
l. maximum vitium. C. de lib. præte. se ita alias cō-
sultasse una cū Pet. de Ancha. Rapha. Fulgo. &
Gasp. de Calde. in quadā causa triginta milia
ducatorū Et ut tenet Card. Alex. in c. de in
fidelibus. de consangu. & affi. & domi. Ioann.
Campegius in suo tract. doti in ult. parte, in ul-
quæstio. ubi dicit ite fuisse seruatum Mantuæ
in acta quæstione facti de anno M. cccc. lxxj.
Aut est casus non decisis ab ipsa l. Mosaiica. nec
in specie a iure cōmuni in personis ipsorum
Iudeorum, & tunc deciditur secundū disposi-
tionē iuris communis iuxta id quod alias dici-
mus, q. casus omissus a statuto, reuertitur in di-
spositionem iuris communis. ut l. commodissime.
ff. de lib. & posthu. & l. si cū dorem. in prin.
ff. solu. mar. hinc est, quod solennis Doct. dom.
Pau. de Monte Pico. in sua eleganti repeti. s.
Titia cū nuberet l. Titia cū testa. de leg. 2. in 20
q. dixit unum quod alibi in terminis non legi.
¶ quod si Iudeus fecit testamentū, & relinquat
uxorē suā dominam, massariam, & usufructua-
riam: quod cū non sit decisis a lege Mosaiica,
quid importet talia verba, idcirco stabitur etiā
inter Iudeos interpretationi factae per Bulga-
de qua habetur in d. s. Titia. & in aut. hoc locū
C. si mulier sec. nup. est uerum, q. aliqui tene-
runt in omnibus casibus ipsorū Iudeorū debe-
re seruari ius commune, nō autē ipsum ius Mo-
saiicum, nisi specificē reperitur prouisum circa
personas ipsorum, adducentes id quod no. Bal.
post Jac. de Ranc. & Cy in l. i. in potestate. cū
seq. ff. de his quae sunt sui, uel alie. iur. uolens q.
illa iura quae dicunt patres habere filios in po-
testate, habent locū et in Iudeis, quia & ipsi ha-
bent filios in potestate: ut etiā tenet glo. in ca.
Iudeorum 28 q. j. & Calde. in consi. 3. incip. an
filij Iudeorū. sub rubr. de Iudex. Card. in cle. j.
in fi. comment. de Iudex. Panor. in c. fin. de con-
uersi. in fide. Alex. & Ar. in l. multum. interest. ff.
de uerb. obl. ubi reprehendit Archid. qui ali-
ter tenuit in c. qui synera. 45. dist. ex quo in-
fert Bal. ubi supra, q. quēadmodū filii similes
nō possunt testari, ut l. si filiusfam. ff. de testam.
& institui. quibus non est perm. fac. testamen-
in princip.

in princ. ita nec etiam filij Iudæorum propter
reā dixit Alexan. in suo consil. lxxij. incip. ponde
ratis verbis in 3. volum. quod filij Iudæorum
sunt sui parentibus, sicut & Christiani. & Pau.
de Ca. in consil. cccxcv. incip. ad primum vide
tur. in j. volum. nouorum consiliorum secun
dum vltimam impressionem, dixit, quod Iu
dæi tenentur testari secundum solennitatem iu
ris ciuiliis, non autem secundum ritum eorum
generaliter in materia proportionabili Chri
stianis & Iudæis, quod lex ciuiliis sit commu
nis vtriusque. ita tenet Gem. in cap. j. §. si in fi.
de vsu. in vj. Et multa alia similia adducuntur.
tamen communis opin. videtur, vt primo loco
est dictum, de quo quidem passu, An ius com
mune debeat seruari in casibus Iudæorum, an
vero lex Mosaiica, tangitur in multis locis, sed
præcipue per Ioā. de Anan. in ca. Iudæi. el'ij. de
Iudæ. per Laur. de Pala. in §. ceterum. insti. de
legi. agna. luc. per dom. Pau. de monte Pico, &
Campegium in locis superius allegatis per So
cy. in suo consil. lxxvj. computatis consilij. Ma
ria. quod in cap. in præfenti consultatione visis
statutis. in 4. col. versu. circa tertiam dubitatio
nem. & in consil. lxx. incip. in præfenti consul
tatione vertitur dubitatio, nunquid valeat te
stamentum per totum. & per Philipp. Cor in
suo consil. clxxx. incip. in hac consultatione vi
detur prima facie dicendum. versu. sed addo
quod etiam circumscripta l. in 2. volum. Tu
autem Iudæi qui commisit aliquid delictum
propter quod debes mori, vel alia pœna corpo
rali puniri, vel ex forma statutorum, vel ex dis
positione iuris communis, vel iuris Mosaiici,
quod ius Mosaicum in multis casibus corpo
raliter punit, vt legitur Leui. c. 18. & ca. 24. &
similiter Exo. c. xxj. & 22. si vis ipsam mortem
vel aliam pœnam corporalem euadere, cautela
est, vt facias te Christianum: quia baptisimus
habet tantam efficaciam & tantam virtutem,
quod nō solum liberat hominem ab omni pœ
na spiritali quo ad deum, verum & etiam ab
omni corporali quo ad mundum. ista est glo.
in cap. sine pœnitentia. de consec. dist. 4. &
glo. in cap. quod autem. 32. quæst. j. & gl. xlix.
dist. in princ. sentit glo. in cap. 21. de cons. dist.
4. & glo. j. dist. si quis vidua n. & hanc partem
quod non solum pœna spiritalis quo ad deū,
verum etiam corporalis quo ad mundum tol
latur per Baptisum, tenent Cald. do. Anto. &
latius Imo. & Fely. in cap. de his. de accu. cum
quibus etiam ibi videretur transire Ioā. de Ana.
Et licet contrariam partem, scilicet quod pœ
na corporalis non tollatur per baptisum, sed
tantummodo spiritalis, teneant do. Abb. Ma
ria. & Arer. in d. c. de his. de accus. & Imo. Ho
stien. & do. Abb. in c. gaudemus. de diuor. & so
lennis Doct. & præceptor meus in canonibus
do. Philip. Decius in suo consil. cxxx. incip. ex
facto proponitur, quod Iudæus. tamen primū
epi. tenet Archid. l. dist. in summat. & com
muniter tenent sacri theologi, videlicet San. Tho
mas in 4. dist. 4. quæst. 2. artic. j. & Sanct. Tho.

in 3. par. suæ summæ. quæst. 68. artic. 5. & q. 69.
artic. 2. Sanc. Bona. in 4. dist. 4. artic. 2. Richar
dus in 4. dist. 4. artic. 2. Pet. Aureo. in 4. dist. 4.
quæst. j. artic. 2. propo. j. Tho. de argen. in 4. di
stin. 4. artic. 3. in fi. Alex. de Alex. quæst. xx.
memb. 2. artic. j. Pet. de Thara. in 4. dist. 4. in 3.
problemate, artic. 2. Et si diceret quod ipsi lo
quuntur de pœna temporalis satisfactoria cul
pæ, exemplum in ieiunio, disciplinis, & simili
bus, quia dico quod summo loquuntur de pœ
na imponenda ab hominibus, ut Sanctus Tho.
in 4. dist. 4. q. 2. artic. j. dum in fin. dicit, quod
principes isto casu pie faciunt indulgere pœ
nas. & Sanctus Tho. in 3. parte summæ, q. 68. ar
tic. 5. dum dicit, quod restituere male ablata p
ximis, est satisfacere de iniurijs illatis & cessare
à peccato, quia hoc ipso quod deciment alle
na, est proximum ledere, proximum autem læ
sum non placare, est peccatum: & id eo pecca
toribus baptizatis iniungendum est, quod sa
tisfaciant proximis, sicut & quod designant à
peccatis non autem est eis iniungendum, quod
pro peccatis præteritis aliquam pœnam patiā
tur. & hanc opin. etiam tenet Archiepisc. Flor.
in 2. parte suæ summæ sub rubrica de Bapti. Et
ita alijs fuit hic Paduæ obtentum in causa cu
iusdam Iudæi, qui commiserat vnum enorme
furtum, quo commissio fecit se Christianum. in
qua causa pro & contra interuenerūt solennio
res doctores totius gymnasij. & vltimo loco
fuit liberatus ab omni pœna corporali, aduo
cantibus pro ipso clarissimis doctoribus. & pa
tribus men honorandis dominis Christophoro
Alberico, do. Circolo Ruino, & dom. Petru
zio Bagarotto. Et notandum mirabilem esse
etiam ipsius Baptismi: nam tu habes quod pa
ter in vita sua non teneatur dare legitimam fi
lio, licet dicatur in euangelio Luca. da mihi
partem substantiæ quæ mihi contingit, de iure
tamen pater non tenetur. rex. est principalis in
l. j. §. si pueri. ff. de col. bo. & ita determinat
Barth. in autem. si qua mulier. circa fin. de sacra
ment. eccle. & Bal. in l. quanquam. C. ad l. Falc.
Bal. Ange. & reliqui omnes in l. lex Cornel de
vulga. & pupilla. Alber. de Rosa. in l. si lenones
C. de episcop. audien. Immo plus in casibus in
quibus pater inuitus cogitur emancipare filiū,
qui enumerantur per glo. magistram. in §. fin.
insti. qui mo ius pat. potest. solui. in illis enim
casibus non cogitur pater assignare aliquam
legitimam filio, vt singulariter voluit Bald. in
l. non potest. ff. de ad p. ideo iniqua sunt statu
ta quæ cogunt patrem soluere legitimam pro
delicto filij secundum Cyn. & Bald. in l. si qua
pœna. ff. de his qui sunt sui, vel alieni iuris. & i
l. si filius. per illum text. C. de bo. præscripti. &
in d. l. lex Cornel. ubi tamen videndi sunt no
der. ff. de vulga. & pupil. nam filius viuo patre
nullum ius habet etiam spe in legitima, secun
dum Cy. & Bart. in l. fi. ff. de libe. agno. repro
bata glo. in §. si vero non implens in autem de
hæred. & Falc. & vt tenet Bar. in l. post en an
cipationem. in prim. ff. de libe. leg. Bald. & Mo
de.

a Verū eti. Ad
uerte qd l3 p ba
ptismū fiat ple
na remissio, vt
multæ gl. volūt
iur. canon. qd hic
allegant ēr quē
ad pœnā tpele.
& facit. de cōse.
dist. 4. c. 2. in fi.
ibi qd qd ab ho
mine &c. Sed qd
imo cōtra bapti
zatum formari
possit pœcessus,
vt puniat p fur
to, & alijs deli
ctis, facit qd sa
cramentū baptis
mi respicit animā,
& tollit pecca
tū, quo ad deū,
sz nō liberat à pœ
na delicti. put
cōcludit An. de
Bur. post gl. i c.
gaudemus. ccl.
4. de diuorij.
& idē post gl. se
quunt Abb. &
Inn. Idē t3 Pet.
de Peru. in d. c.
gaude. & Card.
in cle. j. §. sane.
in 14. q. de vsu.
& ita ē cōis opi.
ut dicit d. Io. de
An. 2. in c. de his
de accusa.

de. in d. l. lex Cornel. Sed si filius Iudeus facit se Christianum, potest viuere patre petere suam legitimam ita notanter dicitur Io. de Ana. & Fe lyn. in c. Iudei. et ij. de Iude. propterea si filius Iudeus vellet ad aliquem suum finem, habere suam legitimam viuente patre, bonum comedium seu cautela est, ut faciat se Christianum, & consequatur intentionem suam.

Cautela pro blasphemantibus deum & sanctos, ut euitent poenam legis punientis blasphemias. XXV.

1 Blasphemantium deum poena est, abscisio capitis.

1 **POENA** † blasphemantium deum, de iure communi est abscisio capitis, ut in autem ut non luxu contra naturam, per totum. & notat glossa vigesima secunda, quæst. pri. si quis per capillum. & Ang. de Arc. in tract. malef. in verbo, verba contumeliosa & iniuriosa. vers. quæro quæ poena erit contra istos sacrilegos, & talis poena habet locum etiam, si taliter blasphemans blasphemaret de quadam sua consuetudine: ut volunt Cyn. Bald. & Salyc. in l. iurifurandi. C. de re. cre. & Bald. in l. ij. C. ad l. Iul. malicet hodie talis poena sit communiter diminuta per statuta Italiae, quia in aliquibus locis imponitur pecuniaria: ut est in nostra ciuitate Brixie, & etiã hic Paduæ in aliquibus aliis imponitur poena linguæ, ut quasi per totam Alemanniam, ut mihi aliàs relatum est, vbi etiam obseruatur, & præcipue in mulieribus, quod ligantur ad funem, & proiciuntur in aliquod flumen, & postea extrahuntur, & iterum proiciuntur, & ita pluries fit, adeo quod multoties moriuntur, & aliæ diuersæ poenæ imponuntur, prout statuentibus videtur. Modo quidam blasphemauit deum, vel suos sanctos, quo casu vigore statutorum debet ei puta euelli lingua, vel aliqua alia magna poena imponi, quo remedio poterit vti, ut non possit puniri poena illius statuti punientis blasphemias. Dic quod cautela est, ut inspicatur an sit in ciuitate statutum, ut reperitur in multis locis, disponens quod pro criminibus de quibus quis habuerit pacem ab offenso, imponatur talis poena: & tunc videat an illa poena sit minor illa, quæ imponitur blasphemantibus, & si sic, tunc a vadat ad confitendum peccata sua, quia habita a sacerdote absolutione, & sic peccatorum remissione, intelligitur fecisse pacem cum deo, qui per blasphemias principaliter offenditur: ut habetur in d. aur. ut non luxu contra naturam. & isto casu, iste non poterit puniri poena statuti punientis blasphemantes, sed gaudebit privilegio alterius statuti punientis delinquentes, qui ab offenso pacem habuerint. ita singulariter consulendo tradit Barto. in suo consil. clxvij. incip. q. minister fratrum de poeni

tenia, quem referunt & sequuntur Pet. de Ancha. & Igan. de Ara in x. col. in c. si. de maledi. & Fel. in c. de his. in ij. col. vers. ij. fallit de accu. sic solennis Doc. & præceptor meus in canonibus d. Phil. Dec. in suo consil. cxxxvij. inc. & diligenter pro tenui facultate mea. in ij. col. vers. & cū in isto delicto principaliter deus offendatur. Et licet ista cautela prima fronte videatur praua & malum in se continere, videlicet instituere istos sacrilegos blasphematores ad euadendum poenā blasphemie, propter quas blasphemias veniunt fames, terramotus, & pestilentie, ut dicit Imperator in d. aur. ut non luxu contra natu. Tamen considerans si ista cautela debet praticari, opus est quod committatur illa bona, operatio scilicet confessio peccatorum, in qua consistit salus animarum nostrarum: idcirco mihi visum fuit ipsam tradere.

Cautela ad euadendū testem falsarium à poena falsi. XXVI.

1 Delicta impunita remanere non debent.

2 Probationes in criminibus, luce meridiana clariores esse debent.

1 **LICET** concedens & honestum sit, † q. delicta non remaneant impunita, ut vulgatalia vulneratus. ff. ad l. Aquil. & ca. ut fame. cum aliis vulgaribus. de sent. excom. & licet similiter conueniens sit, q. provincia purgetur malis hominibus, non distinguendo vnde cunq; sint ut l. ij. & l. cōgruit. ff. de offi. præf. ad hoc, ut boni possint viuere inter malos. ut dixit tex. in c. non frustra. xxiij. q. v. & glo. in c. ad reprimendam. de offi. ordi. attamen considerans q. multoties homines non dolose, sed inaduertenter delinquant, & posito q. scienter & dolose aliquando delinquant, tamen conuersi ad poenitentiam, sunt erga deum iustiores, exēplo Petri. ut l. di. fidel. animaduertensq; similiter, q. quamuis proximus in vos peccet, non ad vindictam sumendam, sed ad veniam tribuendā pro ni esse debemus: argu. c. non inferenda. xxiij. q. ij. & exemplo Christi, qui pro iniuriantibus ei orauit. ut habetur in dominica passionis. cuius Christi aēio, nostra dicitur instructio. c. ut nostrum. ut ecclesiastica beneficia. ut c. significasti. de elec. & c. qualiter & quando. el. ij. de accus. Propterea videamus, an si aliquis testis à solo notario examinatus deponat falsum, & de falso accusetur, & de falso suspiceretur se posse reprobare, an sit dare cautelam, quod posito q. de falso conuinceretur, quod nihilominus ipsam poenam falsitatis euadat. Dico ergo quod cautela est, quod quando contra dictum testem de falsitate proceditur, talis testis dicat se aliter dixisse in sua depositione, quàm quod notarius scripserit. formando dictum suum taliter, quod non insit aliqua suspitio falsitatis: quia hoc modo dato, q. postea sua depositio de falso conuincatur, attamen stante responsione de qua

M M suprā,

2 Tunc vadat. Quæritur utrū blasphemus possit absolui à proprio sacerdote. dicitur secundū Par. in c. statum. de maledicis. quod nō publicè blasphemias, sed episcopus. facit gl. in c. ij. de poenitē. & remis. lib. vj. secus si occulte, quia secundū Host tunc non pertinet ad episcopū. Ego vero intelligo, quod est casus episcopi: quando blasphemia est peccatū nō simpliciter, sed quādo propter publicitatē defertur ad episcopum. vnde dicit Goff. & Host q. quæ dicuntur in d. c. statum. de poena temporalis, vel pecuniaria, intelligitur sedente iudice pro tribuiali: in iudicio autē animę presbiter discretus molliendo rigorem, dispensare poterit rigore ex causa circa poenam spiritali superiorē. xxvj. quæstion. vij. poenitentibus. & hoc secundū Host.

suprà, non poterit tanquam falsarius puniri, quia licet communis opinio sit, quod testis dicens se aliter dixisse, quàm quod notarius scripserit, potius stetur scripturæ quàm dicto ipsius testis, nisi notarius esset persona suspecta, ut not. Spe. in titu. de testi. §. j. ver. sed pone ecce iudex. & Inno. in c. cum Ioan. eremita in gl. tabellioni. de fili. instru. do. Anto. & do. Abb. in c. cum de licti. de accus. ubi etiam Ioan. de Ana. in ij. col. versic. no. quod quando aliquis examinatur. & Bal. in c. literas. de præsump. & Flo. in l. de atate. ff. de proba. ubi dixit, quod per istam quæst. poteris implere bursam, nihilominus istud est verum, & procedit quantum ad probandum in causa pecuniaria, sed quando producit scriptura depositionis receptæ a soluto notario, ad hoc ut testis puniatur de falso, & ipse testis dicat se aliter dixisse, quàm quod in actis contineatur, tunc talis scriptura depositionis non facit fidem, quod testis dixerit id quod in ipsa continetur. istud fuit notabile dictum Spec. in d. §. j. versic. sed pone ecce iudex. & in tit. de instr. edi. §. restat. versic. sed quid si vnus. ubi dixit, quod omnes Doc. Bononienles in sua priuata examinatione ita concordarunt, quod non credatur tabellioni contra testem, quando accusatus: ut suprà. † quia in criminibus probationes debent esse clariores luce meridiana. ut l. sciant cuncti. C. de proba. canonizata. ij. q. viij. sciunt cuncti. quod dictum approbando sequitur Ro. dicens esse dictum verum & singulare. in l. j. §. si. de ver. oblig. sequitur do. Abb. in c. ad audientiam. in j. colum. ver. & facit iste textus ad q. de præscrip. & in c. cum causam quæ inter archiepiscopum. in fi. de testib. ubi dicit istud dictum Spe. esse multum notandum, Ange. & Imo. in l. j. §. si quis neget. ff. quemad. testa. aper. Imol. in cle. j. de hæret. & ibi do. Card. in §. si. Salyc. post Cy. in l. si quis decurio. ver. pone quod testis. C. de fal. Alex. consi. lxx. incip. viso processu inquisitionis. in j. col. ver. ij. respondeo. in j. volu. & in consi. xlix. inci. visis processibus in causa inquisitionis formatæ. quasi per totum. in ij. vol.

Cautela ad euadendum à tortura, confessum extrajudicialiter se commississe tale delictum. XXVII.

1 Delictum si quis extrajudicialiter se commississe dicat, an talis confessio plene præiudicet, vel indicium ad torturam faciat.

1 NAM † si quis extrajudicialiter confitetur se commississe tale delictum, communis opinio est, quod talis confessio non plene præiudicet ipsi confitenti: sed tantummodo contra eum faciat indicium ad torturam, ut habetur per gloss. & Bar. in l. capite quinto. ff. de adul. per Bart. in l. quoniam ff. de inf. per Bal. in l. quis fustig. ff. eo. de inf. per Ang. in l. j. ff. de confess. per Do. de

Ro. in sua decis. clxxx. inci. licet confessio extrajudicialis. in nouis. per do. Abb. & Io. de Ana. in ij. col. in c. de hoc. de sim. per Abb. in c. at si clerici. in iij. col. ver. sed quia suprà facta est mentio. de iudi. & per eundem. in c. quàm sit graue. de excess. præl. & in c. si quis de gradu. de purg. cano. & per Ro. in cõl. vij. inci. visis necessariis in facto proposito. quibus locis concluditur, quod talis confessio extrajudicialis, non facit plenam probationem contra confitentem, sed bene indicium ad torturam. Tu autem qui debes ponere ad torturam, vigore confessionis extrajudicialiter factæ de aliquo delicto a te perpetrato, ut sapissime contingit his quibus funat caput, & qui summo opere gloriantur commemorare ea quæ fecerunt, & nõ fecerunt, si vis euadere ipsa tormenta, cautela est, quod antequam ponaris ad torturam, reuoces ipsam confessionem: quia talis reuocatio, etiam non de facto de aliquo errore, impedit ipsam torturam. ita singulariter dixit Bald. in l. unica. in ult. col. ver. ut dicit Inn. C. de cõfess. dicens, quod aduocatus ipsius rei debet esse cautus, ut faciat reuocare ipsam confessionem, etiam aliter nõ docto de errore, quia hoc modo impedit ipsam torturam. quem refert & sequitur do. Ias. dicens, non perpetuo istud dictum in practica, quia hoc modo poteris euadere amicum a tortura. in l. magistratibus. in ij. col. ver. ij. singulariter limita. ff. de iuris. om. iu. sequitur Fel. in c. olim. in ij. col. ver. §. nisi reuocet. de resc. & in d. c. at si clerici. in vj. col. ver. 2. restringe nisi cõfessus. de iud. & in c. de hoc. circa. pri. de sim.

Cautela pro clerico declinanti iurisdictionem potestatis, ut euitet pœnam statuti punientis clericum declinantem.

XXVIIII.

- 1 Privilegium fori, clericis concessum de iure diuino esse dicitur.
- 2 Litigare nolle aliud est, & aliud litigare nõ posse.
- 3 Iudex ecclesiasticus in iudici laico inhiibens, an partem citare debeat.

PROVISUM reperitur multoties per statuta locorum, quod aliquis nõ possit sub pœna declinare forum domini potestatis, etiam si esset clericus: quod quidem statutum licet quantum ad clericos indubitanter non valeat, iuxta ea quæ habentur in autent. cassã. & irrita. de sacr. sanct. ecclesiæ. & in cap. nouerit. de sent. excom. † nam privilegium fori concessum clericis dicitur esse de iure diuino, ut xcvj. disti. si imperator. & no. d. Abba. in c. solita. in vj. not. de maio. & obe. & pulchre Oldr. in conf. 33 incip. an episcopus possit declinare forum. & per consequens non possit etiam per ipsum Papam tolli, quia nec ipse potest tollere ius diuinum, ut xxv. q. prima, sunt quidam, quia inferior non potest

potest tollere legem sui superioris. ut c. cum in
ferior de maiori. & obe & clemen. ne Romani.
de elec. hinc est quod concludunt Domin. de
Rota in sua decis. 840. incipient. utrum valeat
consuetudo Anglica. in anti. quod ex consuetu
dine quamquam vetustissima non potest rex An
glie acquirere iurisdictionem in clericos, quia
ius diuinum repugnat: nam grauius in deum
pauaricat, qui hoc modo iurisdictionem suam
ulurpat. ut 93. distin. relatum. unde talis caue
re debet: ne a domino flagelletur, sicut ille rex
Ottas, qui legitur lepra fuisse percussus. quia of
ficium sacerdotij usurpauerat. ut habetur lib.
Parali. c. 26. & transumptiue 2. q. 6. §. sed & no
tandum. Tamen quia iudices seculares aliquan
do de facto mandant tales pœnas executioni,
etiam contra clericos, ut dicit Gemi. in c. si iu
dex laicus. in princip. de sentent. excom. in 6.
& domi. Abba. in c. si diligenti. in fin. de for. cõ
pe. propterea videamus an sit dare cautelam, q̃
licet clericus declinet, tamen non cadat in pœ
nã prædicti statuti. Dico ergo q̃ cautela est, q̃
clericus compareat corã iudice seculari, & non
declinet, sed dicat nō possum corã vobis respõ
dere, quia habeo decretalẽ, si diligenti. extra de
for. compe. inhihentem & punientem clericum
litigantem coram iudice seculari, alias libenter
responderem: quia hoc modo euitabit pœnam
statuti. ita originaliter voluit Iacob. But. in au
ten. statum. de epis. & cle. cum quo transit
Pet. de Ancha. in c. seculari. in vlt. no. de fo. cõ
pe. in 6. & quem sequitur Alber. de Rosa. in suo
opere statuto. in quarta par. quæstio 75. in fin.
incipien. existente potestate. vbi dicit, quod Ia
co. But. dicebat in d. auten. statum. quod cū
istud statutum esset Bononiz, consulebatur cle
ricis, quod ita deberent facere. & licet Io. de
Ligna. in d. c. si diligenti. quem sequuntur Ant.
de But. & do. Abba. in fi. dicar. quod ista cautela
forte non proderet, cum effectualiter declinet,
quia non refert an aliquid fiat verbo, vel facto.
ut c. ex parte. el. 2. de appellat. quia ad hoc re
spondet Bald. in d. auten. statum. & Alber. in
2. loco superius allegato, q̃ quod aliud est nolle li
tigare, & aliud non posse litigare allegant l. ab
administrat. C. de leg. & l. cum filius. §. nō
videtur. de leg. 2. quæ optime probant. Secun
da cautela est, quod clericus compareat in ha
bitu & consuetudine, & dicat, offero me paratum co
ram vobis litigare dummodo possim. ita voluit
Ange. & Imo. in l. 4. ff. de acqui. hære. Bald. in d.
auten. statum. versu. secus tamen. & idem
Bal. in l. filius. versu. sic tunc etiam quidam decli
nant ff. de his qui sunt sui, vel alie. iur. dicens,
quod clericus comparando in habitu & consue
tudo non dicitur forum declinare, sed forum de
clinat eum, & sic ista est declinatio passiva, &
non actiua: quia lex est illa quæ declinat. qd̃ est
bene notandum secundum eum, subiungens, q̃
similis intelligendi figura habetur in gloss. j.
qui indignus. ff. de senato. adde tu similiter ad
hoc bonum tex. in c. si. de vita & hone. cle. Ter
tia cautela est, & ista est tunc, quod clericus

nō declinet, sed faciat, ut iudex ecclesiasticus
cū suis inhibitionibus ratione sui interesse, eū
reuocet, sicut dicimus in domino feudi, respec
tu vasalli. ut c. ex transmissa. de ind. ista caute
lã tradit Bar. in l. pe. §. ad crimen. in 3. col. ver.
itẽ oppo. de l. Lucius. ff. de pub. iudi. & in l. se
cund. C. de accusat. quæ sequitur do. Abb. in di
cto. c. si diligenti. in fi. & do. Ant. in c. veniens.
de accu. Bal. in auten. statum. vbi dicit, quod
istud est menti tenendũ, & q̃ ita videt practici
in palatiis, quia nō est in potestate clerici ob
uolare, q̃ episc. offi. suo eū nō aduocet. p. no. in c.
si iudex laicũ. de sen. excom. in 6. & hanc caute
lã similiter docet Gemi. nihil allegans in d. c. si
iudex laicus. in prin. dicens. nō practica euadẽ
di pœnã statutorij, quæ sunt in ciuitatibus scilicet
laicis, imponentiũ pœnã declinantibus iurisdic
tiõ iudicis laici: quæ statuta quãdoq; de facto ex
tenduntur ad clericos. Nã practica est, ne ipse
clericus declinet, sed iudex ecclesiasticus ex offi
cio eum repetat, quod pœnam aliud est, cleri
cum opponere incompetentiã iudicis laici,
& aliud, quod ipse clericus repetatur a iudice
ecclesiastico. sequitur do. Iaf. ubi Alex. diffuse
loquitur in l. ab administrat. C. de leg. sub
iungens ibi d. Iaf. vnum, de quo facit magnum
festum, quod licet alias habeamus, quod quan
do episcopus, vel iudex ecclesiasticus inhihent
iudici seculari, quod talis inhibitiõ non valeat,
nisi parte citata: ut consulendo tenuit Pet. de
Anch. in cons. mihi 134. inci. casus talis est post
præceptum factum. & Lauren. de Rodol. in suo
tract. de usur. q. 31. Arc. in cons. 20. incip. in q.
& causa Bernabe inquisiti. in pen. colu. versu.
circa secundum. & Alex. in cons. 9. incip. præ
stantissime Doct. in 4. volu. & Alex. in l. 4. §. cõ
demnatum. vbi dixit hanc esse cõmunem opi.
ff. de re iudi. cum cõcord. de quibus per do. Iaf.
in l. nec quicquam. §. vbi decretum, in 7. colu.
ver. 8. fallit. ff. de offi. procons. & leg. in siãre sta
tuto de quo supra punienti clericum declinan
tem, si iudex ecclesiasticus officio suo inhihent
iudici seculari, ne cognoscat in causa talis
clerici, sed eam remittat ad se cognoscendam &
terminandã, non erit necesse citare partem in
huiusmodi inhibitione mittenda. allegat ita no
tabiliter tenere Bal. vbi ita in effectu tenet post
Arch. in loco per eū allega. in l. presbyteri. in
2. col. ver. 2. quæro hic, C. de epis. & cleri. & li
cet do. Iaf. extollat multum istud dictum, tamẽ
alias haberem ipsum pro clato, dato, quod non
esset autoritas Arch. & Bal. de qua supra. & hoc
per illam distinctionem, quæ fit in isto passu,
3. an iudex ecclesiasticus inhihent iudici laico,
debeat citare partẽ. Nã cõmuniter concluditur
quod aut inhihent ad instantiam partis, & tunc de
bet requirere aliam partem. aut inhihent ex suo
officio, ut in casu nostro, & tunc secus. prout cõ
sulendo tenet Fede. de Sen. in suo cõsi. 300. in
cip. factũ tale est, debitor pmissit & late Lau. e.
de Rodol. in loco superius allega. Doct. in c.
tuam. de ord. cogni. sentit expresse Alexand. in
præallega. cõsi. 9. incip. præstantissime Doct.

in 4. volumi. & in consil. 19. incip. visis actis mihi transmissis. in 3. col. vers. 3. moucor. in 2. volum. propterea dixit In not. in cap. ad aures. de temp. ordi. quod vani capitis esset, qui diceret prelatorum non posse precipere sine causa cognitione, & maxime de his quæ pertinent ad officium suum: allegat 7. q. 1. quia frater.

Cautela pro impetrante priuilegium exemptionis pro se, & descendantibus suis, ut tale priuilegium circa personas sit amplum.

XXIX.

- 1 *Princeps an si alicui immunitatem & exemptionem pro se, & descendantibus suis, tam masculis quam feminis concesserit, talis immunitas etiam ad filias maritatas extendatur.*
- 2 *Iura sanguinis, nullo ciuili iure dirimi possunt.*
- 3 *Mulier innupta de agnatione, & sui patris familia dicitur.*
- 4 *Statutum si disposuerit, quod forensis non possit acquirere bona immobilia in ciuitate, nec districu, an tali statuto non obstante, filia extra territorium maritata, bona immobilia acquirere poterit.*

DVM Venetiis vna vice pranderem cum magistro & equite aurato, domino Paulo Triuliano quondam nostro potestate Brixie, cuius anima nunc requiescat in pace: interrogauit me, dicens: si an si princeps concedat alicui immunitatem, & exemptionem pro se & descendantibus suis, tam masculis quam feminis: nunquid talis immunitas extendatur etiam ad filias maritatas. Respondi, quod istam questionem non memineram vidisse in terminis: sed tamen quoddam loquendo ab improviso absque reuolutione chartarum, tenebam duplici ratione, quod sub tali priuilegio immunitatis includantur etiam filie maritatae. Prima, quia priuilegium principis dicitur beneficium ipsius principis, ut declarat Bart. in l. j. in j. col. ff. de consuet. princ. quod beneficium principis latissime est interpretandum, quando tractatur de damno tantummodo ipsius principis, ut in casu nostro, ut d. l. j. de consuet. princ. & cum dilecti, cum ibi not. de donat. Cum ergo in priuilegio dicatur pro se, & descendantibus suis, tam masculis quam feminis, quod verbum feminis est aptum comprehendere etiam maritatas: sequitur dicendum quod iste intellectus, ut comprehendat etiam maritatas, debet sumi. Secundam rationem dicebam esse, quia licet matrimonium trahat mulierem ad originem viri, ut l. mulieres. C. de incol. lib. x. & not. Bald. in rubric. ff. sol. ma. circa prin. & in l. 2. in fi. C. de iurisd. omn. iud. & similiter per ipsum matrimonium mulier sequatur forum viri, ut l. ea quere

la. 2. ff. ad muni. & lex igere dotem. ff. de iud. & l. cum quædam puella. cum ibi no. ff. de iurisd. omn. iud. Tamen propter hoc non sequitur, quod minus non dicatur, & sit descendantibus. quod iura sanguinis nullo iure ciuili dirimi possunt ut l. iura sanguinis. ff. de reg. iur. & l. ius agnationis. ff. de pa. mulier enim per matrimonium transit in potestatem mariti quoad tria, scilicet, quoad residentiam, quoad opus, & quoad debitum carnis: in reliquis remanet in potestate patris, ut dicit Bart. in l. si uxorem. post glo. ib. C. de cond. infer. de quo etiam aliquid per eundem Bald. in l. j. C. de bonis quæ lib. & etiam per Bart. & melius per Pau. de Cast. in l. rei iud. § socero. ff. sol. ma. § Na mulier licet sit nupta, nihilominus dicitur de agnatione & familia sui patris, prout no. Bal. Pau. de Cast. d. l. aso. & Phil. Cor. in l. uoluntas. per tex. ib. C. de fideicom. & Socy. in suo consilio. 227. incip. praesens consultatio pulchra est & subtilis. in 7. colum. uersicu. circa secundam questionem uidebatur concludendum. & idem Socy. in consil. 40. inter consilia Fran. de Cur. incip. cum in praesentiarum de interpretanda. in 2. col. uersicu. item est una de successoribus ab intestato. imo quod est plus, femina per matrimonium non solum non perdit agnationem & familiam patris, uerum etiam non perdit ciuilitatem: idcirco stante statuto quod forensis non possit acquirere bona immobilia in ciuitate, nec districu, tamen tali statuto non obstante, filia extra territorium maritata poterit acquirere bona immobilia, quia per ipsum matrimonium non desinit esse ciuis iuxta ciuitatis, & non iudicatur persona forensis. ut notabiliter determinat Bart. in l. fin. § pen. ff. ad municipia. & Pau. de Cast. in d. l. rei iudicatae § socero. ff. solu. mat. & Fely. in ca. j. de sponsa. & Ale. in consil. 20. incip. uio processu causæ uerentis inter Catherinam. in fi. in 2. uol. nisi tale statutum requireret aliquam aualitatē facti, puta quod diceret, quod nullus forensis possit acquirere bona immobilia, nisi in ciuitate sit lineat onera & factiones: quia tunc tale statutum bene excluderet filiam extra territorium nuptam. & solenniter consuluit do. Card. in consil. 135. incip. Titius ciuis Feltrensis. per totum, & sic dicebam per istas duas rationes succincte ei adductas, priuilegium de quo supra includere etiam filias maritatas. Tunc sua magnificentia dixit, quod libenter scilicet quid uellet dispositione legum nostrarum, quia tunc de facto ista questio pendebat coram serenissimo domino, in causa cuiusdam de Polesino: cum postea tui reuersus Paduam, inueni istam questionem in terminis ponere Bart. in l. quones. C. de priuilegio. scho. lib. 12. ubi notabiliter dicit, quod tale priuilegium concessum alicui pro se, & descendētibz suis, tam masculis, quam feminis, quia etiam demum feminæ gaudent tali priuilegio. si sunt uirgines aut uiduæ, secus autem si sunt maritatae: quia ipsæ mutant statum, & sequuntur forum uiri quam opin. tenent etiam ibi in d. l. quones. Ang. & Ioā. de Plate. & licet istud dic. Bart. reprobet

probet Alex. in l. cum quedam puella. ff. de iuridic. om. iud. & Fely. in c. super eo. el. ij. de testib. & Maria. in quodam suo consil. incip. Reuerendus domini B. Rouerella. de quo meminit Fely in loco inferius, allegando tamen opin. Bar. tenent Rom. & do. la. in d. l. cum quedam puella. & Ro. in l. j. in fi. prin. ff. de constit. prin. Fel. in c. nouit. circa prin. vers. fortius dixit Bar. de iudic. Lauré. de Palat. in §. ceterum. instituit. de legit. agna. suc. in l. xlv. col. ver. & adde q. si concederet. & Georg. Nat. in repet. ca. quamuis. in vlti. col. versic. xxj. quæro. de pa. li. v. & Brixienfis in suo reper. in uerbo. posteri. ubi dixit illud dictum Bal. esse multum singulare, & qd' ita fuit de facto obtentum. Sis ergo cautus qui impetras priuilegium pro te & de descendibus tuis, tam masculis quam fœminis, si uis quod tale priuilegium extendatur ad fœminas etiā maritatas, quod in priuilegio istud facias specificare, aliās ipsas maritatas nō cōprehenderet.

Cautela ad illaqueandum donan- tem causa mortis, ut non pos- sit ipsam donationem reuocare. XXX.

- 1 Donatio causa mortis, quandounque per donan-tem ex pœnitentia reuocari potest.
- 2 Instrumentum quod sine interitu salutis æterna seruari potest, seruandum est.
- 3 Reuocabilia quæ ex pœnitentia sunt, si iuramentum interueniat, irrevocabilia fiunt.
- 4 Contractibus innominatis respectu iuris, regulariter pœnitentia admittitur.

SCITVR † vulgò, quod donatio causa mortis, potest quandounque per donantē ex pœnitentia reuocari. ut l. quæ mortis. & l. senatus. §. sed mortis causa. & l. Seia. ff. de don. causa mortis. & instit. de donat. in princ. & illa dicitur donatio causa mortis, in qua fit facta mentio mortis. ut notat glos. & Bartol. in l. Seia. ff. de dote prælega. & not. Bar. & Bald. in l. fi. C. de pa. Alex. in l. stipulatio. hoc modo concepta. in v. col. vers. in quantum tamen dixi. de verbo. obli. Bar. Bal. Imo. Alex. & communiter Doct. in l. quæ dotis ff. solut. matr. secus autem in donatione inter viuos, quia ipsa ex pœnitentia reuocari non potest. ut l. possessionem. & l. fi. C. de reuoc. dona. & cap. fin. extrā eo. nam donatio inter viuos semel perfecta, etiam prætextu imperialis rescritti non reuocatur. ut dicit text. in l. si donat. C. de reuoc. dona. & similiter donatio semel perfecta, conditionalis fieri non potest. ut l. perfecta. C. de donati. quæ sub modo. Tu autem, cui uult fieri aliqua donatio causa mortis, si vis taliter negociari, quod talis donatio per donantem non possit reuocari, cautela est, quod facias ut notarius instrumento apponat illa verba, quæ per notarios multoties

apponi solent, scilicet promittens dictus donator omnia, & singula suprascripta adtendere, obseruare, & in aliquo non contravenire: quia per talia verba donatio causa mortis, quæ de natura sua est reuocabilis, efficitur irrevocabilis nā quando in donatione causa mortis, facta est pmissio de eam non reuocando, tunc assumit naturam donationis inter viuos, & donatio inter viuos appellatur. iste est casus in l. si alienam. in fi. & in l. vbi ita donatur & ibi not. Bar. ff. de dona. causa mortis. not. glo. in l. sed interim in prin. in glo. magna. ff. de dona. inter uir. & uxo. Bal. in l. ij. C. de iur. dot. Aret. in consil. xlv. inci. diligenter & mature pensata consultatione. in secunda columna. versiculo, quinimo. etiam si non esset appositum verbum, & in terminis questionis superius formatæ, licet ille donauerit causa mortis, quod tamen per illa verba, de quibus suprā, censetur donatio inter viuos. ita consulendo tenuit Pau. de Castr. in suo consil. m. hi. xviij. incip. notandum est primo. & in consil. seq. inci. in ista donatione fuit actum. & in consil. cj. inci. notandum est, qd' præfatum statutum. in ij. col. vers. quantum vero ad secundum. & licet contrariam partem, quod per illa verba de quibus suprā, censetur donatio causa mortis, & sic quod possit reuocari, tenuerit glo. in d. l. si alienam. in verbo. accepit. ff. de don. cau. mor. & Bal. vbi arguit ad partes in l. cum quis ff. de condi. ob causam & Alex. in l. quæ dotis. in iij. col. ver. sed iuxta hoc cadit dubitatio multum probabilis. ff. solut. matr. & Ange. in consil. 254. incip. do. Ant. de Florentia. & eam etiam videatur sentire Bal. in consil. cvij. incip. Lauren. fuit confessus. in prima parte. & Philip. Cor. in consil. cxxvj. incipit. licet in hac consultatione videatur prima fronte dicendum. per totum. in primo vol. Tamen primam opin. quod per illa verba, de quibus suprā, censetur donatio inter viuos, & sic non possit reuocari, tenuit consulendo Ang. sibi met contrarius in consil. excix. inci. visis prædictis instrumentis. in vj. col. versic. ex hoc sequitur decisio. & Alex. similiter sibi contrarius in consil. xiiij. inci. circa primū dubium, quo queritur. in j. col. ver. prædicta etiam materia. in j. vol. quam opin. etiam sentit expresse Bart. in l. fi. in iij. col. vers. & primo examinemus, an sit donatio causa mortis. C. de pa. & clare Soc. in consil. cxxij. inci. multum eleganter. & similiter in j. col. vers. adduco etiam in proposito. & eam similiter intrepide tener d. la. dicens, qd' si casus accideret, quod ita consuleret. in l. non omnis. in j. col. vers. sed hic offertur quotidianum & vtile dubium. ff. si cer. pet. subiungens, istam conclusionem putarem multo fortius esse verisimam, si ultra dicta verba iuramentum interuenisset: prout etiam tenuit Pan. de Castr. in præalleg. consil. cj. incip. norandum est quod præfatum statutum. prope fin. & Aret. in consil. lxxiij. inci. diligenter & mature pōderatis his. in ij. col. ver. prima ratio fundatur in iuramento. allegans c. ij. in verbo. contravenire. de iure iurad. in vi. ut etiam tenuit Socyn. in consil. liij.

M. M. 3 computatis

computatis consiliis Maria. patris sui, quod incipit, in presenti consultatione ex themate premissis. in ij. col. versic. & prædicta sufficerent. Quæ opini. proculdubio est tenenda, quod si in donatione causa mortis sint apposta verba, de quibus supra, & insuper ipsum iuramentum, quod talis donatio sit irreuocabilis: primò per illam regulam tritam in iure, quod omne iuramentum quod potest seruari sine interitu salutis æternæ, seruandū est, ut habetur in c. cum contingat. de iureiur. & in c. licet mulieres. co. tit. lib. vi. & in c. quamuis. de pa. eod. lib. vi. Sed si promitto cum iuramento donationem causa mortis non reuocare, seu contrauenire, quod tantum importat, quia qui reuocat adum, contrauenit ipsi adui: ut patet ad sensum. certè tale iuramentum potest seruari sine interitu salutis æternæ: ergo seruandum. Secundo & fortiter, quia videmus, quod ea quæ de natura sua ex penitencia sunt reuocabilia, si iuramentum interueniat, sunt irreuocabilia: nam si quis fecit pactum de proroganda iurisdict. sui iudicis, & sic litigare coram iudice non suo, tamen non obstante pacto, ante litem contestatam potest penitere. ut l. si conuenerit. cum ibi no. ff. de iurisd. om. iu. & c. j. secundum communem intellectum. extra. de iud. sed si ultra pactum interpositum fuerit iuramentum, tunc etiam ante litem contestatam non est locus penitentiæ: ita tenent Ang. Ful. Pau. de Cast. Alex. & do. laf. in d. l. si conuenerit. Imò in d. c. j. de iud. & ibi Fel. in iij. colum. versicul. iij. fallit. Anto. Corset. repe. rubr. extra de iureiuran. in xvj. priuileg. iuramenti. Petr. de Anchara. in consi. mihi excij. incip. in auxilium veritatis. in ij. col. ubi dixit istud esse nouum, ad intellectum d. l. si conuenerit. & ista est communis, quicquid dixerint do. Ant. de But. & do. Abb. in vij. col. in d. c. j. de iud. Secundo, quod ea quæ de natura sua sunt ex penitencia reuocabilia, per iuramentum efficiuntur irreuocabilia, probatur: quia in contrariis in nominatis respectibus, regulariter reintegra admittitur penitencia. ut not. in l. si pecuniam. ff. de condi. ob. causam. & per glo. & Doct. in l. iurisdictionum. in prin. ff. de pact. sed si aliquis fecit contractum innominatum, in quo interuenierit iuramentum, tunc non est locus penitentiæ. ista est glo. in d. l. si pecunia. in vet. bo. necesse habeas. quam ad hoc singularem reputat Bal. in cap. quæ ecclesiarum. in vij. col. de consi. & Imo. in l. i. §. sed & si quis. ff. de don. d. laf. in d. l. si pecuniam. in iij. col. vers. vnde ci mo limita. & in penult. col. versic. ij. collige ex hac glossa. & ut tenet Bar. in cap. iuravit. in xv. col. versicul. item dicit hic Bald. de probat. allegans ita similiter tenere Saly. in d. l. si pecuniam. tenet Anto. Corset. in præallegata repet. rubri. extra de iureiuran. in ij. priuilegio iuramenti. Stabit ergo firma conclusio, quod si in instrumento donat. causa mor. fuerint apposta illa verba, de quibus supra & multo fortius, si iuramentum interueniet, quod donatio causa mortis, non poterit per donantem ex penitencia

reuocari. Secunda cautela & occultissima est, ut facias, quod per notarium in instrum. en to donationis, sit mentio hæredum donatarii, videlicet talis personam donauit talem re. Sempronio pro se, & hæredibus suis, nam isto casu, quando in donatione causa mortis est facta mentio hæredum donatarii, talis donatio censetur donatio inter viuos: non autem causa mortis: & ratio est, quia donatio inter viuos bene transmittitur ad hæredes, secus autem in donatione causa mortis. quia illa non transmittitur, si contingat donatarium mori ante ipsum donatorem: vnde cum in ipsa donatione sit facta mentio hæredum, donatio in dubio censetur donatio inter viuos. ita singulariter tenet Bal. in l. ij. in ij. col. versic. quid enim, si iste filius stipularetur pro se, & hæredibus suis. C. de iure do. & ibi etiam Saly. vers. sed tunc insurgit dubium. tenet do. laf. in d. l. non omnis. in iij. col. vers. ij. infero. ff. si cer. peta. Alexand. in præalleg. c. o. fi. xliij. inci. circa primum dubium quo quaritur. in ij. col. versic. postremo etiam ex alio colligitur. in primo volum. Aret. in d. consi. xxij. incip. diligenter & mature ponderatis his. in ij. colum. versic. iij. moueor. quia notarius. & do. Lancelot. Decius in l. quæ dotis. in v. col. ff. so. lut. matr. Si vis ergo taliter facere, quod donatio causa mortis non possit ex penitencia reuocari, & quod donator non aduertat, nisi esset per sona in iure perita, non tradas obliuioni prædictas cautelas, & specialiter secundam. Quomodo autem concipiatur donatio causa mortis, & quæ sit eius forma, ponit Spec. in tit. de dona.

Cautela ad liberandum iudicem, ut non fecerit litem suam, quando iudicauit contra communem opin. Doctorum. XXXI.

- 1 Iudex in iudicando, secundum communem opinionem iudicare debet.
- 2 Opinio communis dicitur, quam plures grauioresque amplectuntur.
- 3 Iudex iudicans secundum opinionem magistratui sui, licet mala sit, non facit litem suam, nisi magister sit una vacheta.

MANIFESTVM quod iudex in iudicando, debet iudicare secundum communem opi. Doc. ut no. Io. Andr. & communiter Doct. in c. primo. de consi. Bart. & alii. in l. fin. C. de pœna iudi. qui ma. iudi. Bald. in l. j. per tex. ibi. ff. de quaestor. & in l. j. ff. de sena. do. Anto. in c. nouimus. per tex. ibi. de verbo. sig. cum infinitis concord. alijs si iudex iudicat contra communem opi. facit litem suam, ut no. Bar. & Ange. in d. l. fi. C. de pœna iudi. qui ma. iud. Bar. & Alex. ibi in fi. in l. prolatis. ff. de re iudi. Aug. de Aret. in §. j. mltic. de obl. quæ ex quasi del. c. nam per impetriti præsumitur iudicare, qui ad hæretet singulari opin. relicta cōi, ut dixit Bal.

in rub. C. de pos. iud. qui male. in. & Alexan. in
confi. 95. incip. visis processibus. in 3. col. in 2.
volum. & Franc. de Cur. in confi. 49. incip. me
morie recitanda. dus Mediolani tertius. in 30.
column. circa medium. & illa dicitur commu-
nis opin. quam plures grauiioresque amplectun-
tur. ut dicit do. Abbat. in c. prudentiam. in pri.
in j. colum. de offi. de leg. & Alexan. in consilio
7. incip. videretur prima fronte dicendum. in 4.
colum. in 4. volum. & est bonus rex. in ca. in ca.
nonicis scripturis. 19. distin. nam facilius in ve-
nitur. quod a pluribus sapientibus queritur. ut
cap. de quibus. 20. disti. & similiter per amplio-
res homines per se. si summa veritas reuelatur. ut
l. pen. C. de fideicom. Modo quidam iudex iudi-
cavit contra communem opinionem Doctor.
quo casu. facit litem suam. & sic tenetur parti
ad interesse. quomodo faciet ad euitandum. qd
non fecerit litem suam? Dic. quod cautela est. ut
discutatur cum mente. vel aliqua bona via vide-
at se informare. an si tempore quo studi. bat in
studijs publicis. intrabat sub aliquo Doctore.
qui tenebat illam opinionem. quia hoc proba-
tur. non tenebatur parti ad interesse. i. nam a iu-
dex iudicans secundum opinionem sui magi-
stri. licet talis opin. sit mala. non facit litem suam
ita pulchre dixit dominus Abb. in cap. j. in 6.
colum. versu. sed vide notabile domi. Oldra.
de postu. prala. dicit s. istud fuisse dist. Oldra.
in l. quasi. um. §. j. de fun. in struc. quod dictu
refert. & sequitur solennis doct. Vincen. Paleot-
rus. quem habeo ad prenam in l. j. in 5. char. ver-
fic. adde quod iudex. si. si cer. per. dicens. quod
per istam doctrinam. semel euasit in practica
quendam iudicem a syndicato & hanc opinio.
similiter tenet Fely in ca. j. in vltim. col. versu.
5. no. quod iudex. de consuetu. & Barba. in sua
reper. rubr. extra de fid. in stru. in 7. char. versu.
& per illum tex. dicit ibi Nicen. de Neap. & do.
Amad. de Castell. in suo tra. syndica. in verbo.
item in eo. quod plures innocentes condemna-
uerunt. & plures nocentes absoluerunt. versu.
& idem si iudicat contra communem opin. te-
net Barro. Belo. in sua amena repe. aut habita.
C. ne fil. pro pat. in 25. colum. versu. similiter
qui tulit sententiam. ubi dicit hoc procedere.
& esse verum. si ille magister erat homo doctus
& solennis. secus autem si erat vna vachetta.
dicens. ista fore verba Bald. in l. filium non ha-
bentem. C. famul. hereticum. & est de hoc bona
glossa. in cap. cum beatissimus. 24. quasi. i.

Cautela pro notarius. ad imple-
dam sibi bursam. XX XII.

- 1 Testator. si relinquit alicui usufructum alicuius
fundi. & postea in bonis suis alium heredem
suum pleno iure faciat. ipse heres concurret ad
ipsum usufructum legatum. una cum legata-
rio. & sic dimidiam habebit.
- 2 Verbum pleno iure. in dispositione positum. impor-

- rat non solum dominium. verum etiam usufructum.
- 3 Dicitur alius aliu aliud. de natura sua includit di-
uersa a specificatis.
- 4 Mortis omne genus potius pati debemus. quam
mortaliter peccare.

QVOTIDIE conficiuntur testamenta. in
quibus testatores relinquunt usufructum
alicuius partis suorum bonorum alicui personae alia
vero personae faciunt suum heredem vniuersalem. &
illud praesertim contingit illis. qui moriuntur.
non relictis liberis. quia tunc relinquunt vxor-
ibus suis usufructum maioris partis suorum
bonorum. ipsis stantibus castis & honestis. &
absque marito. & doctores suas non perentibus.
quo calu certum est. quod stante dispositione
testatoris. haeres non potest se impetire in illo
usufructu legato. vsque quo viuunt ipse usufru-
ctuarius. siue bona sint mobilia. siue immobilia
ut in §. usufruct. in §. de usu. Tu autem tabellio
qui rogatus es conficere tale testamentum. in
quo alius forsitan tuus amicus instituitur ha-
res vniuersalis. & alicui alteri personae relinqui-
tur usufructus aliquorum bonorum. si vis tali-
ter negociari. quod non obstante dispositione
testatoris. haeres vniuersalis habeat. si non to-
tum illum usufructum legatum. saltem habeat
dimidiam. etiam viuente ipso usufructuario.
& quod testator non aduertat. cautela est. quod
quando vltimo loco scribis institutionem ha-
redis. quod ipsam conficias per haec verba. In
omnibus autem bonis suis mobilibus & im-
mobilibus iuribus. & actionibus instituit ple-
no iure Sempronium suum heredem vniuersa-
lem. &c. nam isto casu. per illud ver-
bum. pleno iure. positum in institutione. haeres
concurret ad ipsum usufructum. legatum simul
cum legatario. & sic habebit dimidiam. Ista
fuit peregrina. & admiranda decisio Alexandr.
in suo consi. 56. inci. perlestitis verbis testamen-
ti. in versu. videretur prima consideratione di-
cendum. & in ver. vnde cum in testa. in 3. vol.
uolens notabiliter. quod si testator relinquit
usufructum alicuius fundi. & postea in bonis
suis faciat alium heredem suum pleno iure. qd
istio calu. ipse haeres concurret ad ipsum usufru-
ctum legatum. vna cum legatario. & sic habe-
bit dimidiam. Et ratio istius singularis decisio-
nis est. quia verbum. pleno iure. positum in dispo-
sitione. importat non solum dominium. verum
etiam usufructum. ut est text. in l. scemine. §. il-
lud. C. de secund. nupt. quem ibi ad hoc dixit
melior de iure Bald. & dicens quod super hoc
fuit interrogatus a domino Papa & est tex. in
l. si. §. simili modo. C. de bonis quae li. & in autē
hic usus praestatur de sac. sanc. eccl. & in l.
mater. & ibi no. Bal. C. ad Tertu. & ponit Aret.
in consi. 156. incip. diligenter visis & considera-
tis. in 7. col. versu. sed quando substitutus & so-
cy. in suo consi. 54. computatis consilijs Maria.
inci. in praesenti consultatione. ex themate pra-
missis. in antepe. col. versu. quoniam probatur
praedicta conclusio. Et in dubio. tale verbum
M M 4 importat

a Nam iudex.
Dic. quod non
est tuta cautela
ista. cum iudex
sequi teneatur
communem o-
pin. non autem
singularem o-
pin. unius docto-
ris. & praesumi-
tur per imperi-
tiam iudicare.
perit haeret singu-
lari opinioni u-
nius doctoris. re-
licta opinione
cōi. vide signan-
ter per d. Alex.
de lmo. in consi-
lio tuo 34. in ul-
timis verbis. in
j. volum.

2 Tu tabelli.
de memēto no-
tarie, quod est
preferenda ani-
ma cautelis, q̄a
est pretiosior
cunctis alijs re-
bus. vulgata l.
sancimus. de sa-
cris. eccl. si op-
pin. defūcti scie-
bas fuisse in cō-
trariū, q̄a volū-
tas attendi de-
bet, & contra-
eius volunta-
tem apposuisti
hōi verba, vt
rem vtilē face-
res alicui, pro
aliquali p̄mio
aufendo illi,
cuius sunt bona
propter huius-
modi verba, vel
aufendo com-
modum, teneris
ad restōnē, nec
cōsulo tibi, vt se-
quaris huiusmo-
di cautelam aīg-
tū perniciosā,
iuxta illud, qd
prodest hōi, si
vniuersū mun-
dū lucratur, aīg-
tū suū detri-
mētū patitur.
Caue igitur, &
crede Laurar.
cū per 16. an. ar-
tē legeri nota-
rie publ. in al-
mo Patauino
gymnasio. Duc-
it nāq; caute-
la ista ad impie-
tatem, & ad dā-
nationem. Ca-
ue. & antequā
vidissem uerba
sequentia, & li-
cet ista quoad
mundum, & c.
iam apposerā
apostilam me-
am ex huiusmo-
di doctrina, quē
nauisā attulit.

importat dominium cui nil desit. vt est text. &
ibi no. gl. in l. Iulianus. la. j. in fi. ff. de rei vend.
& tex. in l. j. C. de reuo. dona. hinc est, quod ra-
le verbiū positū in substitutione, facit ip̄sā cē-
seri directā, per quam quis a seip̄o capit hē-
reditatem: prout dixit Bal. in d. autē. hāc usus
p̄statio. de sac. san. eccl. & Ang. in d. l. Iulianus.
ff. de rei ven. & in suo consi. 125. vbi eleganter
loquitur, incipit. hoc est testamētum Petri
quondam Barthole. in fin. Imol. in comment.
cap. Raynūtius. de testa. in materia compen-
diolē. in illo artic. an cōpēdiolē facta a pagano
filio impuberi, & in potestate, per verba cōmu-
nia, censetur directā infra tempora pupillaris
ætatis, an vero omni tēpore sit hēdecommis-
saria, versū. & idem uidetur, si dixerit, volo, q̄ bo-
na mea, &c. Et prout similiter tenet Arc. in l. cē-
turio. in pe. col. ver. similiter etiā si testator vel
let. de vulg. & pu. & idē Arc. in p̄za. consi. 56.
& in eodē loco modo stāte hoc, q̄ verbū, pleno
iure, importet nō solū proprietatē, verum etiā
vsum fructū: & per verbū, pleno iure, fuerit
facta institutio de omnibus bonis ipsius testa-
toris, sequitur dicendum, quod usufructus illo-
rum rerum bonorum, reperitur relictus dua-
bus personis, scilicet hēredi & legatario, meri-
to ergo, si quilibet eorum, tanquam collegata-
rij, per concursum debet habere dimidiam ta-
lis usufructus. & istam decisionem Alex. refert
& pro nobili approbando sequitur solennis
Doc. d. Pau. de Monte pico, in sua eleganti rep.
§. Titia cum nubere l. Titia cum testamento.
de leg. 2. in 21. q. vbi extendit id quod superius
dictum est, habere locum & procedere non so-
lum quando in institutione esset appositum
verbum, pleno iure, verum etiā si esset posi-
tum verbum, plenarie: quia similiter institutio
facta per verbum, plenarie, importat non solū
proprietatem, sed etiā vsum fructū, allegans
ita pulchre tenere Barb. in suo consi. 1. incip.
sapienter & praeclare scribitur. in 2. parte. ubi
adducit multa similia. ut ibi per eum. Ad vnum
tamen aduerte, quod quando scribis institutio-
nem hēredis, ne in ipsa ponas aliqua verba, per
quā non possit aliter dici, alia interpretatione
recti sermonis, nisi quod testator voluerit, q̄ le-
gatus solus habeat ipsum vsum fructū. puta q̄
formares institutionem hoc modo, In omni-
bus autem alijs suis bonis instituit, &c. ¶ nam
cum dicto, alijs alia aliud, de natura sui sit in-
cludere diuersa a specificatis, iuxta no. in c. se-
des apostolica de rescript. & in l. si fugitiui. C.
de ser. fug. & per Soc. in suo consi. 186. incip. ui-
sa l. u. la. Pau. secundi. in 3. col. versū. j. per illam
dictionē, in alijs. &c. isto casu posset dici, quod
mens testatoris fuerit, quod legatus habeat
ipsum vsum fructū integrum: idcirco forma
institutionem eo modo, quo superius fuit di-
ctum. Et istam cautelam tu a tabellio diligen-
ter tene menti, quia suo loco & tempore, si ha-
bebis ingenium, poteris tibi implere bursā:
& licet ista quo ad mundum, sint pulcherrima,
tamen quantum ad animam essent pernicio-
sa:

si, ip̄s vtereris uoluntate testatores existente
in contrarium, propter ea caue tanquam ab ige-
ne in praticando ea inquirere. nam vt in sacro
habetur euangelio, quid enim prodest homini
si uniuersum mundum lucratur, animā uero
suā detrimentum patiat? & transumptiue in
ca. Mathæus. de simo. ¶ potius enim debemus
omne genus mortis pati, qui mortaliter pecca-
re. vt dicit text. in c. sacris. quod met. cau. & si-
militer omnia mala pati debemus, quā mala
conferire. ut 32. q. 5. ita ne. nani propter pau-
perem non debemus aliquid malum facere
ut l. palam. §. signoscendum. ff. de ritu nup. nam
fidei totus mundus diuitiarum est, infideli ue-
ro nec obolus, vt 14. q. 4. quid dicam. & qui cō-
tra conscientiam facit, sciat se edificare ad ge-
hennam, vt c. literas. de restit. spolia. & 28. q. j.
omnes. & Angel. in consi. 181. incipit. super hoc
puncto, nec ista tradidi vt malum committatur
sed ut quis malitijs hominum sciat obuiare.

Cautela ad faciendum quod do- natio ualeat, licet non fuerit insinuata. XXXIII.

- 1 Donatio excedens summam quingentorum aureo-
rum, si non insinuatur, ipso iure nulla est.
- 2 Verba enunciativa bene meritorum in donatione
posita quid operentur.

1 DONATIO excedens summam quingento-
rum aureorum, si non insinuatur, ipso iure
est nulla. vt est casus in l. pen. C. de dona. & si
talis donatio fieret inter coniunctos. vt l. data.
C. eodem. sed communiter per statuta Italie,
talis summa quingentorum aureorum est re-
stricta nam in nostra ciuitate Brixie uigore sta-
tuti positi sub rub. de donationibus inter ui-
uos, non tenet nisi vsque ad viginti quinque li-
bras pluraliter. Modo queritur per scribentes
nunquid sit dare remedium, quod possit fieri
donatio quę ualeat, licet non fuerit insinuata:
& dicunt quod sic, uidelicet quod in instrumen-
to donationis dicatur, quod intelligatur tot do-
nationes esse, quot sunt lumina viginti quinque
librarum, loquēdo in casu statuti nostri Brixie
fisi, quia cum tot sint donationes, quot sunt lum-
mę 25. librarum, & qualibet lumina non indi-
geat insinuatio, sequitur quod in tali donatio-
ne non requiritur aliqua insinuatio. Sed ista
cautela est cōmuniter damnata, quia talia clau-
sula nihil operatur, sed intelligitur posita in-
fraudem legis & statuti, prout tenet Specu.
in titu. de dona. §. j. versicu. quid si aliquis dat.
quem refert & sequitur Bald. in l. illud. ver. se-
xto queritur si actum est, de sac. sanc. eccl. &
vt tenet Barto. in l. Modestinus. ff. de dona. &
Bal. post Iaco. de Arc. in l. sancimus. §. si quis
autē. C. de dona. vbi dicit, quod ita cōmuni-
ter tenetur. & in l. j. circa princip. C. quan. dies
leg.

leg. ced. Pau. de Cast. in l. scire debemus in fi. de verb. obl. Roma. in consi. xxvj. incip. pro decisione eorum de quibus dubitatur. vbi dicit, qd ista est omnium opinio. & Alex. in consi. lxxij. incip. visis duobus elegantissimis consiliis. in. 3. col. versi. bene faciunt notata per Bar. in. j. vol. Aliud remedium traunt, scilicet qd renunciatur insinuationi, & insuper imponatur iuramentum de non contraveniendo, quia tale iuramentum supplet defectum insinuationis omisit, tamen etiam istud remedium non est omnino tutum, quia quamplures Doctores supremæ autoritatis tenuerunt contrarium, qd iuramentum non suppleat insinuationem omisit, & passus est adeo dubius, qd Sal. in l. pe. C. de don. tangens istam. q. & arguens ad partes, reliquit eam indecisam, & similiter Ang. de Are. in. j. alix. inst. de dona. dixit, quod nunquam voluit cōsulare pro aliqua parte, & istam partem, quod iuramentum non suppleat defectum omisit insinuationis, amplexus est primo Old. in consi. clxxij. inci. quidam habens vnicum filium. qui Old. reimpore suo fuit tantæ autoritatis, qd pater legum nūcupabatur. vt refert Pau. de Ca. in l. is qui hères ff. de acquir. hères. & Soci. in consi. cxxix. inci. præsantisimi iuris interpret. in. j. colum. & in consi. cxlvj. incip. viso processu agitato. in. v. col. tenuit eam Bald. post Guil. de Cu. in l. illud. versi. quinto quæro an ratione iuramenti. de sacro sanct. eccl. idem Bal. in consi. xxix. inci. casus vir donauit vxori. in. ij. col. versi. sequebatur quod donatio vltra legitimam summam. in. 3. par. & in consi. c. j. in fi. incip. domina Antonia de dit. in ea. tertia part. & in consilio. xxvij. incip. certum est, qd filia in bonis patris. aliàs incipit, factus sic proponitur in. v. par. Ang. & Alb. de Ros. in. d. l. illud de sacro sanct. eccl. & Ang. in. l. si quis pro eo. ff. de fideiuf. & in consi. lix. inci. quidam paterfamilias habens duas fœminas. vbi dixit, qd ita aliàs Bald. germanus suus consuluerat in ciuitate Castellæ, cui consilio tunc adhaesit. sed nunc uehementer insistit tanquam iuramento, & latius in consi. clxxix. incip. visis prædictis instrumentis. in. vj. colum. versicu. venio ad tertium principale. Paul. de Cast. in consi. ciiij. incip. circa bona quæ fuerunt domini Huberti notandum est. in vlti. colum. versi. vnum omiseram. circa præsentem articulum. & latius in consi. xcix. incip. visa quadam scriptura. per totum. Cuma. & Roma. in. d. l. Modestinus. ff. de dona. vbi Cuma. dixit, qd ita tenent fere omnes. tenuit Rom. in consi. xij. inci. viso facto proposito cæterisque consilijs. tenuit solennis Docto. d. Ant. de Canario in suo tract. de insinuatione. in. lxxij. q. hanc similiter expresse sentit Io. Fab. § alix. Insti. de dona. sequitur Barba. in suo consi. xv. inci. præclare scribitur. in. j. vol. & latius in consi. lxxvj. inter consilia Franc. de Cur. inci. sapienter optime dixit psalmista circa fi. vbi dixit, quod si ista est communis opinio. sequitur Præpo. Mediola. nunc Card. Alex. meritis finis in suo consilio. lxxvj. inter consilia d. Gi. Fran. de Cur. incip. circa hoc videtur quod

illa assertio benemeritorum, cui consilio se subscripserunt celeberrimi Docto. Hiero. Tortus, Ia. de Pu. & d. Nicolinus de Sancto Nazario, & sic apparet, quod istud remedium iuramenti ad tollendum defectum insinuationis, non est omnino tutum propter magnas autoritates, quæ sunt, in contrarium. Sed tu cui vult fieri aliqua donatio, si vis quod valeat, licet non fuerit insinuata, accipe cautelam, scilicet quod in instrumento dicatur, quod donator facit ipsam donationem pro beneficiis & seruitijs recompensatione & remuneratione dignus, acceptis ab ipso donatario, quia per ista verba, donatio assumit naturam donationis remuneratione, in qua non requiritur nisi insinuatio vt infra dicitur. istam cautelam expresse docet domini Lancilo. Decius in. l. si donatione. C. de colla. dicens hæc fuisse cautelam ibi traditam per Ioannem Petrutij, & d. Bapt. de San. Seuerino, morti, ¶ quia licet verba enunciativa benemeritorum, posita in donatione nō probent inter personas, quæ aliàs libere non possunt donationem facere, vt est in patre, qui vult donare filio, & in viro, qui vult donare vxori, quauis in donatione facerent mentionem de benemeritis, tamē talis mentio benemeritorum, non facit fidem ipsa benemerita præcesisse, nisi specificè probentur, vt not. gloss. Bar. & omnes in. d. l. si donatione. C. de colla. & in auten. vnde si parens. C. de inoffi. testa. tamen secus est in illis personis, quæ libere possunt donare: quia talia verba enunciativa benemeritorum, bene probant ipsa benemerita præcesisse, vt est doctrina Bart. in. l. si forte. per tex. ubi. ff. de cast. pecu. & in aut. si quis in aliquo documento. C. de eden. & in. l. per diuersas. C. manda. stante ergo, quod talia verba benemeritorum, faciant fidem inter personas non prohibitas donare, sequitur dicendum, quod est mirabile secundum Lancil. in loco superius allega. quod talis non sit donatio simplex, sed remuneratoria, in qua donatione remuneratoria, non requiritur insinuatio. vt not. per gloss. Barto. & alios in. l. cum Aquilius Regulus. ff. de donatio. per Barto. & Pau. de Cast. in. l. si pater. §. si quis aliquem. ff. eo. per Baldum. in. d. l. illud versi. quarto quæro, an donatio ob merita. de sac. san. eccl. per Rom. in consi. xxvj. incip. pro decisione eorum de quibus dubitatur. & in consi. lxxv. incip. viso prius donationis instrumento. Aduerte tamen. licet do. Lancillo non dicat, quod multi tenuerunt, si verba enunciativa benemeritorum, posita in instrumento donationis, debent facere fidem ipsa benemerita præcesisse etiam inter personas permissas donare, quod non sufficit facere mentionem de benemeritis in genere, sed opus est de uenire ad particularitates, prout tenuit Bald. in dicta lege illud. in quarta questione & in lege fin. digestis de exerci. & Old. in consi. quinto incipien. Titius dedit. & Socin. in consi. cxcv. inci. in causa contra filios & hères Petri. in secunda columna versicu. circa secundam difficultatem. & sic uolunt prædicti, quod dictum Bart. in. d. l. si forte.

a In quā donatione remuneratoria non requiritur insinuatio. Adde prædictū Papiensem, ita tenentem in forma libelli, quo agitur pro donatione, in uerbo, solenniter. Adde etiam. d. Ale. de Imo. in consi. cxx. in. 3. parte suorum consiliorum. per Ange. in consi. clxxix. aliàs clxxxj. per Pau. de Ca. in consi. cv. per Bald. in l. ij. ad. fi. C. ne lit. pe. facit textus in le. fin. C. de iure do. & semel obtinui, dum Venetus allegare coram magnificis dominis prouisoribus. hic in hoc passu, pro hac parte, in fauorem quorundā Vicentinorum.

forte. ff. de castren. pec. pariat hanc limitationem. sed est verum, quod eorum opinionem reprobant præstantissimus Doctor. & præceptor meus in canonibus, d. Philip. Decius in suo cō sil. xx. incipien. in causa istorum fratrum de la feta. per totum.

Cautela ad emendandum libellum, etiam lite contestata. XXXIII.

1 Libellus post litem contestatam, emendari non potest.

CLARA est in iure conclusio, quod libellus post litem contestatam non potest emendari, ut no. in § si minus. inst. de actio. & per omnes in l. edita. C. de eden. & in c. examinata. de iudi. etiam si in fi. libelli esset illa clausula, quæ à multis libellantibus eius virtutem ignorantibus apponitur, scilicet salvo iure addendi, minuendi &c. quia talis clausula nihil operatur ad hoc, ut libellus post litem contestatam possit emendari, prout no. Bart. & alij in d. l. edita. in fi. C. de eden. & ut not. gl. Innoc. & omnes in c. inter dilectos. de fide inst. & Prac. Papien. in forma libelli, in actione reali, in verbo, salvo iure addendi. cum alijs concor. de quibus per d. Alex. & do. la fin d. l. edita. Tu ergo qui intendis producere libellum, si vis taliter facere, quod etiam lite contestata possis addere, minuire, & emendare, cautela est, quod non dicas in fine libelli, salvo iure addendi, &c. quia cum per talē reservationem referas te ad ius, iuxta l. cum proponas. ibi, ad ius retulit. C. de hæred. inst. & ipsum ius velit, quod lite contestata libellus non possit emendari, merito talis clausula nihil habet operari. Sed dicas salvo mihi arbitrio addendi, & minuendi, &c. quia cum isto casu referas te ad arbitrium tuum, quod importat absolutam voluntatem, iuxta ea quæ habentur per Bart. & alios in l. si sic. de leg. j. & per Bar. in l. alio. in ij. col. ver. ex prædictis no. ff. de alim. & ciba. leg. sequitur, quod talis additio, seu diminutio, & emendatio etiam post litem contestationem, debet posse fieri. ita dixit Bal. ubi reputat tale dictum esse notandum, in repet. d. l. edita. in xvij. colum. versu. item dubitatur de clausula, salvo iure, quem refert, & sequitur Lanfran. de Oria. in repe. c. quoniam contra. in verbo, petitiones. versu. finaliter est videndum, extra de proba. tamen istam cautelam pro constanti non affirmo, quia contrariam opin. tenet Angel. & Aret. reprobando Bald. in §. omnium in vj. colum. versu. solet per aliquos in fi. libelli. in statu de actio. contrarium similiter tenent dom. laf. & Riminal. Ferrar. in d. l. edita. C. de edendo.

Cautela ad grauandum filium, quod non possit aliquid alienare, etiam pro sua legitima.
XXXV.

- 1 Dilatio etiam fauorabilis de legitima reuegitur, & in dubio dilatio apposta in prohibitione alienationis, legitime in filij fauore apposta censetur, non autem ad grauamen.*
- 2 Amicus melior quem habet filius, est ipse pater.*

PATRES in suis testamentis quotidie prohibent filios suos, quod de bonis suis non possint aliquid vendere, pignorare, nec aliter alienare, quo casu talis prohibitio non includit tantum, quantum capit sua legitima, etiam si de ipsa legitima esset facta expressa mentio: quia de ea deducitur omnis mora, & omne grauamen, ut l. quoniam in prioribus. & l. scimus. §. cum autem. C. de inoff. test. tu autem pater qui habes filios minores, qui filij quia forsitan sunt gulosi, lufiores, vel aliter dissoluti, vel quia vis quod bona remaneant in familia, propterea vis eos in testamento grauare, ne aliquid de bonis valeant alienare, si vis quod talis prohibitio seu grauamen includat etiam suam legitimam, videlicet quod similiter non possint aliquid alienare de eo, quod capit sua legitima, & si non toto tempore vite suæ, saltem usque quo deuenierint ad legitimam ætatem. Cautela est, quod non dicas, qualiter eos instituis tuos hæredes, grauando eos, quod non possint aliquid de bonis tuis alienare, etiam de eo quod sibi spectaret ratione sua legitima, quia talis dispositio quantum ad legitimam non teneret, ut superius dictum est. Sed dicas qualiter eos instituis, &c. grauando, quod villo unquam tempore aliquid de bonis tuis non possint vendere nec alienare, quia vis, quod talia bona deueniant ad tales personas, & hoc quantum ad residuum patris omnij, excepta sua legitima, quam postea possint alienare ad libitum, quando peruenerint ad ætatem xxv. an. prius vero non: alias si contraxissent, quicquid alienabunt de dicta sua legitima, illud omne deueniat in talem personam, quia tunc ista prohibitio facta filio minori, quod non possit legitimam suam alienare, donec peruenerit ad xxv. an. valet & tenet, quæ prohibitio alias generaliter facta non teneret, ita pulchre consulendo tenuit Pau. de Ca. in suo consil. mih. 234. incip. visis & consideratis omnibus diligenter. quali per totum. & ratio secundum eum est, quia illa iura quæ disponunt, quod omnis dilatio & omnis mora deducatur de legitima, hñt locum & procedunt, cum talis dilatio contineret grauamen filij: sed cum contineret eius fauorem & utilitatem, ut est in casu nostro, ubi pater voluit infirmatati filiorum providere, qui propter suam illegitimam ætatem, iuris præsumptione se gubernare nesciunt, tunc talis dilatio valet & tenet, prout notant Bar. Bal. Sal. & alij in l. filijs matrem. per tex. ibi. C. de inoff. testa. Bar. & Doc. in

in l. cum ex filio. de vulg. & pup. & Alexan. in l. multi non no. ff. de lib. & posthu. vbi reprobatur. Bal. in l. si pater. in 3. opp. C. de insti. & sub. sti. & in auten. ex causa. in 6. col. in 4. opp. C. de lib. pte. volentes. ¶ qd dilatio etiam fauorabilis reiciatur de legitima. & in dubio. talis dilatio appositae in prohibitione alienationis legitima. debet censi posita in fauorem filii. nō autem ad grauamen. cum pater pro filii bonum cōsiliū capere soleat. vt l. nec in ea. ff. de adul. pater enim plus amat filium. quā seipsum. vt dicitur text. cū gl. in l. isti quidem. ff. qd. me. cau. & quicquid parent patres ex voto parant filiis suis. vt l. nihil interest. ff. de bonis lib. unde dicit Bal. in c. per tuas. de prob. ¶ qd melior amicus quē habet filius. est ipsa pater. vnde refert Cy. in l. propter inlidias. C. qui accus non poss. Dauid regem planxisset tribus diebus. & tribus noctibus Absolonem filium tuum. licet sibi inimicissimū. & qd prohibitio facta vt 3. sit valida. ita ēt clare firmat d. las. sequendo Pau. de Ca. in lo. eo. de quo 3. in l. filiusfam. S. diut. quasi in fi. de leg. i. & ita etiam reperto tenere quendā d. Io. de Monte Ferrato in quadam sua repe. d. S. diu. in 6. col. vlt. tertia sit conclusio. licet Are. teneat contrariū in suo consil. xix. incip. ex facto praelupponitur. qd quidam Anton. in 2. colum. ver. sed posset esse casus. tu ergo pater qui vis. qd filii cui ēt aliquis de sua legitima non valeat alienare. & si non toto tēpore vite suae. saltem vsq; quo nō habuerint xxv. annos. vique ad qd tēpū. si iuues non satisfaciunt suis desideris & appetitibus. postea a cōiter accidentibus sua desideria cōprimūt cū meliori maturitate. sis cautus formare prohibitionē eo mō quo 3.

Cautela quod quis non teneatur de damno dato per incendium in domo ortum. & nesciatur quomodo. XXXVI.

1. Incendium si in domo oriri contingat. & ignoretur unde ortum habuerit. an de damno dato per ipsum incendium. dominus domus teneatur.
2. Actione legis Aquil. venit culpa leuissima. quando talis culpa committitur faciendo. non autem omittendo. seu negligendo.
3. Incendium si in hospitio contingat. & ignoretur an a familia hospitis. vel a viatoribus ortum habuerit. hospes propter incertitudinem non teneatur.

PASSVS ¶ est diffusus. nunquid si in domo contingat oriri incendium. & nesciatur unde habuerit ortum. an de damno dato per ipsum incendium. dominus domus teneatur. in quo quidē articulo aliqui dixerunt. qd sic. quia incendium praelupponitur ortum culpa inhabitantium. vt l. si videret. ff. de peri. & cōmo. rel. vē. & l. 3. S. si ff. de offi. pte. vig. no. Sal. in l. si creditor. C. de pig. ad. Imo. in l. domos. de le. j. Ang. in cōf.

197. inc. ortū est incendium. vbi dicit. qd nō est totū praeluppositio. qd incendium euenit culpa inhabitantium. sed est vehemens suspicio. alii dixerunt. qd est verū. qd praelupponitur euenisse culpa inhabitantium. sed qd illa culpa est culpa leuissima. & qd quis semper non teneatur de leuissima. & qd illa dicatur culpa leuissima. gl. est in § preterea. insti. qui mod. re. contrahi. obligat. per quam ibi dicit Ang. Aret. le alijs Ferrariae ita obtinuisse in causa cuiusdam domine Apollonie uiduz. & quam singularem dixit Sal. in l. quae fortuitis. circa fi. C. de pig. ad. & Ioan. de Anan. cō lxxvi. inc. visis & diligēter ponderatis his. quae in facto proponuntur. alii dicunt qd quantū ad emendationē dāni. nihil habet reuolare. an quis teneatur de culpa leui. vel leuissima. quia si nō potero me praeluere per aliam actionē. intentabo actionem l. Aquilia. in qua venit culpa ēt leuissima. vt l. in l. Aquilia la. 2. ff. ad l. Aquil. & ita firmat Sal. in l. data opera. C. qui accu. post ēt ad istud respondetur. qd est verum. ¶ qd in actione l. Aquilia venit culpa leuissima. qn talis culpa committitur faciendo. nō autē omittendo. seu negligendo. ita illam l. intellexit gl. in l. si mora. in gl. pen. & ibi Bar. ff. sol. mat. & idem tenet Imo. in c. i. in 7. col. ver. iuxta praedicta pōt quae. extra de cōmo. pro quo est bonus text. quem ibi dicit Ange. meliorem de iure. in l. si vltimus. S. denique. ff. de vsu fruct. vbi etiam Barto. dicit. quod ille tex. glossat totum tit. ff. & C. ad legem Aquil. Alii dixerunt. quod aut in illa domo. in qua ortum est incendium. stabant plures familiae. puta vna sursum. altera deorsum. & tunc si neicitur in qua parte habuerit principium. propter incertitudinem nemo tenebitur. ita per plura consuluit Alexa. in consil. 50. incip. visis & opportune ponderatis his. per totum. in 3. volum. idcirco dixit Bald. in l. si creditor. C. de pigno. actio. ¶ quod si contingat hospitium comburi. ut contingit in hospitio leonis. & ignoretur an habuerit exordium a familia hospitis. an vero a viatoribus. de quorum facto hospes nō teneatur. ut l. fina. § caupo autem praestat. ff. furci. aduer. nau. cau. & stabu. qd isto casu. hospes propter incertitudinem non teneatur de damno dato per incendium. & multa alia circa hoc dicuntur. de quo quidam passu. in varijs locis habetur. praecipue per Barto. & laius per moder. in l. si quis ex argentarijs. §. prator ait. ff. de eden. per Bal. in l. data opera. C. qui accu. nō poss. per Salyc. in l. qui fortuitis. C. de pignor. actio. late per Angel. de Aret. in suo tracta. maleficio. in verbo. incendiario. pulchre per Alex. in consil. 50. incip. visis & opportune ponderatis his. in primo volum. per Ioan. de Anan. in consilio lxxj. incipien. visis & diligēter ponderatis his quae in facto proponuntur. vbi etiam Ludou. Bologni. in additio. cum alijs concord. de quibus per Capol. in suo tracta. rustico. praedior. sub rubr. de igne. quae est rubr. fin. Tu autem in cuius domo ortum est incendium. & ignoratur quis fuerit autor. si vis excludere omnem culpam

a. Ore h. ē. scēdū
Incēdiū an culpa habitatiū factū psumat. vel ne. & an sit. & reputari deat casus fortuitus. vel ne. qn alium de pcedit. & qn nō ē immixtus alii habitatiū. vidē tra cōsiliū 50. d. Ale. p. eundē in alio cōsiliū 217. in 2. vo. ibi sed pmissis nō obstat. & per do. Lud. Ro. in cōsiliū suo 401. qd cōsiliū in ci. eo ppositio qd lite agat de isto incēdio.

pam, & sic indifferenter non teneri de aliquo damno per ipsum incendium dato, cautela est q̄ probet te esse personam vigilem, & in rebus tuis esse diligenter patremfamilias, quia ista probatio habet tantam vim, quod excludit omnem culpam aliā à iure contra te præsumptam. ita signanter dixit Bal. in suo consil. cxx. incip. quidam nomine Ristorius de Cortonio. in v. par. quem refert & sequitur Alex. in l. domos. de leg. j. & in d. l. si quis ex argentariis. §. prætor ait. ff. de eden. & in præleg. consil. 50. in fi. & hanc sententiam similiter tenuit dom. Pe. de Aluarotis, in quadam sua disputatione incerto incendio Paduæ. quem refert & sequitur Cap. in consil. lxx. incip. circa primum dubium, an Iudæus teneatur domino. in ij. col. versis. & ideo si condutor probaret.

Cautela ad instruendum filium, quibus verbis debeat uti, quando vult renunciare hereditati paternæ, & acceptare emphyteosim, vel feudum acquisitum pro se, & filiis suis. xxxvi.

1 Feudorum, & rerum emphyteoticarum acquisitionis, à communiter accidentibus, altero de quatuor modis accipiuntur.

2 Dicto hæredibus, quomodo exponatur.

3 Quietationem generalem si frater fratri fecerit de omni eo & toto quod in hereditate paternā petere possit, an propter hoc prohibeatur petere partem suam feudorum, & rerum emphyteoticarum.

A Communiter ꝑ accidentibus, acquisitiones feudorum & rerum emphyteoticarū, concipiuntur altero de quatuor modis. aut dicitur, accipio talem rem in emphyteosim vel in feudum pro me & filiis meis, aut pro me & meis hæredibus. aut pro me & filiis meis hæredibus, aut pro me & filiis meis & hæredibus. primo & secundo casu, communis conclusio scribentium est, quod filij possint renunciare hereditati paternæ, & acceptare ipsam emphyteosim vel feudum, ut de primo casu habetur per Bar. in l. iurifurandi. §. si liberi. in j. col. versis. quæro quid si filius non renunciavit. ff. de ope. lib. per Bart. Ang. & alios, in l. si tibi decem. §. si pactus. ff. de pact. per Bart. & alios, in l. si non forte. §. libertus. in vlti. col. ff. de condi. inde. per Bart. Ang. Imo. & mod. in l. Gallus. §. quidam recte. ff. de libe. & posthu. per Bart. Imo. & plene per Alex. in l. quod dicitur. de verb. obliga. per Bald. in c. j. an agna. vel filij. in 3. col. versis. sed quid si filius vivente patre. ubi extendit istud habere locū, etiam si renunciatio prædicta eēt facta cum iuramento. De secundo casu quando est dictum, accipio in emphyteosim pro me, &

2 hæredibus, ꝑ quod illud verbum, hereditatibus, exponatur, id est filijs, & sic sit casus similis præcedenti, de hoc est gl. in l. ex facto. §. fina. ff. ad Trebell. & ibi in specie not. Paul. de Ca. dicens. q̄ alibi istud non inuenies, & q̄ ista est vna cogitatio quæ tunc sibi in mentem venit, & q̄ videtur sibi verissima. quem approbādo sequitur do. Ias. in d. l. si non fortem. §. libertus. circa fi. ff. de condi. inde. & in d. l. Gallus. §. quidam recte. in pen. col. ff. de lib. & posthu. nū quid autem emphyteosis, de qua facta est mentio per Doct. in locis præallegatis. intelligatur de emphyteosi ecclesiastica, an vero de emphyteo si concessa à privato: remitto me ad ea quæ late scribit Alex. in d. l. quod dicitur. de verb. ob. De tertio autem & quarto casu, cōmunis opinio est, q̄ requiratur verumq̄, scilicet, quod sint filij & hæredes, aliā si essent filij, & nollent, vel non possent esse hæredes, vel econtra non possent acceptare emphyteosim, seu feudū acquisitum pro se & filiis hæredibus, vel pro se filiis, & hæredibus, & ab hereditate paternā se abstinere, prout no. in locis præallegatis cum aliis cōcor. traditis per do. Ias. in d. §. libertus. in pen. col. versis. secus autem si copulatiue esset stipulatus. Tu autem qui vis renunciare hereditati paternæ, ne tenearis ad debitā patris, & acceptare emphyteosim, seu feudum acquisitum ab ipso patre, pro se & filiis suis, si vis, quod talis renunciatio operetur intentionem tuam, quod ea nō obstat, valeas acceptare emphyteosim, vel feudum acquisitum, ut supra sis cautus, q̄ in renunciatioe non dicas, renuncio bonis patris mei seu paternis, sed dicas renuncio hereditati paternæ. ita signanter dixit Spe. in titu. de loca. §. nunc aliqua. versis. clviij. quem refert & sequitur do. Ias. in d. §. libertus. in pe. col. versis. ego limiro singulariter. & in d. §. quidam recte. in vlti. col. versis. limita tamen. ubi dicit, q̄ ista est sua limitatio, & q̄ sepe habuit de facto. in aut unde si parens. in 2. col. versis. limita prædicta multum signanter. C. de inoff. testa. ubi dicit, quod istud est bene tenendum cordi, & q̄ non teperit ab alio ponderatum. & in prælu. feud. in 17. colū. versis. limita tamen singulariter hanc decisionē. ubi dicit, istud esse multum notandum, ad hoc ut instruaris ad formādas istas generales renunciatioes fratrum, & ratio istius pulchræ decisionis est, quia appellatione bonorum continetur emphyteosis, secundum specula. in loco præallegato. allegantem text. in l. rem in bonis. ff. de acquir. rerum domin. & in l. bonorum. ff. de verbor. significatio. secus est in appellatione hereditatis, quia tunc non venit emphyteosis secundum prædictos. unde dixit no. Bartol. in l. item videndum. §. fina. ff. de petit. heredita. Dyn. consuluisset, ꝑ quod si frater fecit quietationem generalem fratri de omni eo, & toto quod petere posset in hereditate paternā, quod propter hoc non prohibetur petere partem suam feudorum, & rerum emphyteoticarum. quam decisionem ibi sequuntur Bald. & Angel. & Bald. in l. j. in j. q. ff. de

tierit creditum suum intra tale tempus, puta
 intra decennium, quod amplius ipsum non pos-
 sit petere, quod tale statutum non ualeat tan-
 quam nutrimentum peccati, prout tenet Bart.in
 l. omnes populi. in 3. q. prin. ver. ecce alia dicit
 statutum. ff. de iusti. & iud. ant. & Panor. in
 c. cura pastoralis. de iure patr. Pet. de Ancha. in
 consi. 5. incip. pro parte nobilis viri domini Ru-
 ber. Maureceno. ver. istud est pulchrum dubiū
 Ro. in suo consi. 102. incip. super eo quo primo
 quæritur. cum alijs concord. traditis per Alex.
 in consi. clxxxv. incip. viso titu. quæstio. in xij.
 colum. vers. quinimo statutum. in ij. volum. li-
 cet Cuman. credo causa ingenij sui demonstret
 dytenece contrarium, & male in suo consilio
 lxvij. incip. statuto ciuitatis Vicentie. imo qd
 est plus, si hæres bona fide præscripsisset debi-
 tum sui defuncti, tamen non posset se tueri ex
 3 persona sua ex dispositione dicti statuti. † quia
 mala fides defuncti nocet heredi taliter, quod
 nunquam potest a præscribere etiam ex per-
 sona sua. vt no. d. Abb. post. Anto. de Bu. in d. c.
 si diligenti. de præscrip. in v. col. versified citæ
 prædicta mouet dominus Anto. dubium quoti-
 dianum, vbi dicit istud esse bene notandum. vo-
 luit idem Abb. in c. nihil. in i. colum. eod. titu.
 Pau. de Cast. in l. iij. § hæres. ff. de vſucap. Ro-
 man. in consil. 14 incip. conclusionem præstet.
 Doct. vbi dicit op. Dy. qui tenuit contrarium
 in regu. possessor. de regu. iu. in vj. c. falsum.
 Alex. in consi. iij. incip. videretur, inspectis
 his quæ in themate superscripto proponuntur.
 in vlti. colum. in ij. volu. vbi dixit istam esse co-
 munem opi. cum alijs concord. de quibus per
 Fely. in d. c. si diligenti. in 4. col. ver. cõtra opi.
 famofam ipse Dy. vbi dixit, quod ista est co-
 muniõ sententia, & qd pauci sunt qui recedunt
 ab ipsa, & cum alijs, de quibus etiam habetur
 per dom. tal. in l. Pomponius. § si quis admini-
 strato ff. de acqu. pos. quia hæres tenetur exone-
 rare animam sui defuncti vt c. si. de sepul. & in
 c. clericis. de rapto quod aliter fieri non potest,
 nisi debito satisfaciatur. & ita in terminis præ-
 dicti statuti tenet Alex. in consi. ij. inci. videre-
 tur pro decisi. hesitationis. in v. col. vers. qui-
 nimo dato qd præmia lapsi essent anni triginta.
 i 5. volu. licet Pau. de Ca. de quo ipse non memi-
 nit in terminis ipsius statuti, teneat contrariū,
 per rationem, de qua ibi per eum, in l. si quis
 sub conditione. in si ff. de condit. inst. & in d.
 l. sequitur. § si uiam quasi circa ff. de vſuca.
 & in consil. exc. incip. hereditas dictæ puellæ,
 sed prima opin. est communior. Modo videa-
 mus an sit data cautela, qd tale statutum de
 quo suprâ, ualeat, & sic qd possit currere præ-
 scriptio cum mala fide. Bal. in d. c. si. in ij. coli.
 vers. si quis tamen uellet facere, de præscrip.
 tradit unam cautela, uidelicet qd fiat statutū
 generale, quod omnia statuta loquẽtia de præ-
 scriptione, habeant uim contractus, & consen-
 sus utriusque partis, † nam ubi est consen-
 sus utriusque partis, ibi non potest esse mala
 4 fides, ut l. non fraudatur. ff. de regul. iur. & per
 hoc

3 Qd nūquā pōt
 p̄scribere. A male fidei pōf
 fessor ē t p̄sonā
 gūmū tēpus d
 u. ciu. p̄scribi
 bat, cū de pecca
 to agat, & iētra
 ri dēat ius cano
 nicū. uide p̄ dō.
 Alex. de Ino. in
 cō. 34. in 3 uol.
 cōfiliū fūit
 Et an mala fi. t.
 autoris nocēat
 singulari, uel u
 niuersali succēf
 sori, p̄ eū lē. dō.
 Ale. in alto suo
 cō. 4. fēcē pris
 circa pri. Sed an
 mala fi. dēfū
 t. i nocēat hēre
 dē iuxti i bona
 fide, ut ex fū p
 sonā p̄scribere
 re uolēt. dic. q̄
 n. uide p̄ eū lē
 d. Ale. cō. 99 i
 4. par. de iure iū
 canonico, aliud
 est, p̄pter matē
 riā peccatū, cū
 in dubio tēnē
 fir opti. per quā
 peccatū tollit.
 c. iuuen. de ipō

- 1 Prescriptio aliqua sine xxx. seu xl. annorum, de iure canonico non currit.
- 2 Statutum non valet, quod qui non petierit creditum iura intra tale tempus, puta intra decennium, amplius petere non possit.
- 3 Fid. mala de fidei: saltem heredi nocet, quod non quam etiam ex persona sua prescribere possit.
- 4 Fides mala esse non potest, ubicunque verum; pariter consensu fuerit.
- 5 Pax de iure canonico peti possunt.

Explorati ⁊ iuris est, q̄ hodie de iure canonico aliqua p̄scriptio siue xxx. siue xl. annorum, nō currit cum mala fide. v̄ habetur in cap. vigilanti. ⁊ c. si diligenti. ⁊ cap. fina. de p̄scriptio. ⁊ in regula possessor. de regul. iur. in vj. dīposito cuius iuris canonici habet locum etiam in foro ciuili, quia omnia iura ciuilia disponētia p̄scriptiōnem aliquam currere cum mala fide, v̄ l. omnes. ⁊ l. si. de p̄script. lxxx. v̄ xl. anno hodie de iure canonum sunt correctā, prout tenent glo. Innocen. dom. Anto. lmo. Panor. ⁊ alij in d. c. de p̄script. v̄ tenent Arg. ⁊ lmo. in l. sequitur. §. si viam. ff. de vsu capio gloss. in d. regula. possessor. Bal. in l. quibus diebus. B. in consi. clxxxv. inci. viso titu lo qōnis. in xij. col. versic. venio ad secundum dubium in ij. volu. ⁊ in consi. xxxiiij. inci. viso processu cause. in j. colum. in ij. volu. ⁊ istud procedit nō solum in actionibus realibus, verum etiam in personalibus, prout tenent omnes in locis superius allegatis. reprobach opin. Bart. in d. l. sequitur §. si viam. ff. de vsuca. hinc ⁊ est, q̄ communis op̄scriptiōnem est. ⁊ q̄ si in ciuitate extet statutū disponens, q̄ qui nō pe-

hoc dicit ipse, quod anima & voluntas ciuiliū,
& bonum publicum conseruatur: subiungens,
quod istud consilium est de ingenio suo. & istā
cautelam reallumpfit Bartho. Veronen. in sua
cautela xlvj. incip. vidimus. sed eam reprobat
Barb. in d. c. si prout ibi refert Fely. in. 4. colū.
Tu autem accipe tres alias, per quas poterit fie-
ri, quod valeat statutum disponens, quod qui
non petierit creditum suum pura per decennium
illud amplius petere non possit, & sic quod cur-
rat prescriptio cum mala fide. Prima est, quod
fiat statutum, & incipiat a precedenti moni-
tione, dicendo mouemus omnes creditores &
dominos, ut agant intra tantum tempus, alias
priuamus eos suo iure, quia hoc modo sublata
erit omnis obligatio, & isto casu non exigitur
bona fides debitoris, sed mora creditoris: ita di-
cit Bald. in c. debitoribus. de iureiur. dicens quod
istud est valde not. quia secundum eum, aliud
est in simplici prescriptione, ubi prescribitur
faculati agendi, & aliud in monitione. Secūda
cautela est, quod fiat statutum, quod qui non
petierit creditum suum intra tantum tempus,
intelligatur fecisse pactum de non petendo, vel
intelligatur liberalisse debitorem per acceptila-
tionem. vel in effectu sibi esse solutum: quia hoc
casu omnis obligatio ciuiliū, & etiam naturalis,
saltem quo ad effectum, intelligitur sublata, &
sic non poterit ad ecclesiam recurri per viam
denunciationis euangelicæ. ita notabiliter tra-
dit Bald. in c. j. §. si quis per triginta. si de seu.
contro. in. 3. col. vers. sed quæro nunquid statu-
tum possit tollere naturalem obligationem, cū
quo transiit domi. Abba. in rubr. extrā de præs-
criptio. Tertia cautela est quod fiat statutum
dirigens verba non in debitorem, sed in credito-
rem, videlicet quod creditor non potens credi-
tum suum intra tale tempus, cadat ab actione.
sicut dicunt iura, quod qui non vitetur seruitute
rustica, vel personali per longum tempus, per-
dit eam: nam isto casu, si creditor non petet in-
tra illud tempus a statuto limitatum, non pote-
rit amplius petere, nec ad ecclesiam recurrere,
non ex isto respectu, quia debitor dicatur pro-
prie prescriptisse, sed quia creditor mulctatur
ab ipso statuto hac pœna, propter negligentiam
suam in petendo, & sic talis pœna debet cedere
lucro debitoris. iuxta l. id quod pœna. ff. de so-
lu. constat enim, quod statutum potest asserere
sibi subiectum, & inferre ei pœnam: ergo debi-
tor nō peccat allegando pœnam statuti, ¶ quia
etiam de iure canonica pœna possunt peti. vt
not. in c. constitutus. & in c. tuam. de pœn. & in
c. dilecti filij. de arbit. ita eleganter voluit Paul.
de Cast. dicens istud putare verum sicut Evan-
gelium. in dicta. l. sequitur. §. si viam. in fin. ff. de
vlucap. & in l. hac autem iura. ff. de serui. viba.
præd. Et sic habes tres cautelas, ad faciendum
quod prescriptio currat etiam de iure canonico
cum mala fide. Sed contra istas tres facit so-
lenne dictum Bald. in autem ad hæc. in tertia co-
lūmna versiculis, sed potius quod statutum ca-
uetur. C. de vi. & in c. pitule contingit. in pri-

ma colum. de dolo & contuma. vbi dixit, quod
auctoritas statuti non potest enervare natura-
lem actionem, & ipsam veritatem, & loquatur
per quæcunque verba vult loqui, siue disponē-
do, siue fingendo, non potest ipsam verā ius-
titiam abolere, in qua fundatur euangelica de-
nunciatio. allegat not. per Innocentium. in ca.
quæ in ecclesiarum de constituto & in cap. quia
plerique. de immu. ecclesi. & per Barol. in ex-
trau. g. ad reprimendum. in verbo, ad denuncia-
tionem. versicu. sed quid de obligatione qua
tollitur prescriptio. Vnde super hoc cogita:
quia idem Bald. in hoc vltimo tenuit contra-
rium, in cap. ecclesia sanctæ Mariæ in fine de
constitutio.

Cautela ut dicens alicui verba iniuriosa, cuitet actionem iniu- riarum. XXXIX.

1 *Actione iniuriarum agi potest contra illum, qui alicui iniuriatus est, quia iniuria tripliciter fit, scilicet licet verbo, re, & libello.*

1 *Si quis ¶ dicit alicui verba iniuriosa, cer-
tum est, quod contra ipsum potest agi actio
ne iniuriarum: quia iniuria fit tripliciter, ver-
bo, re, libello, vt l. j. §. iniuriarum. iuncta l. lex
Cornelia. §. si quis librum. ff. de iniur. & §. iniu-
ria. instit. eo. & no. Az. in lūmna eo. tit. ad co.
quod si alicui dixisset verba contumeliosa, &
ille prouocatus similiter dixisset mihi, tamen
contra eum potero agere actione iniuriarum,
& similiter ipse contra me. quia non admittit
compensatio: vt no. do. Abb. in c. dilecti filij.
liij. quasi circa si de excep. & in c. olim. in 2. co-
lum. vers. hinc dicit Specu. de rescript. & in ca.
intelleximus. in fine. de adulter. & in cap. j. circa
princ. de iniur. licet Specul. tenuerit contrariū
in titu. de accu. vers. quid si vocauit latronē.
quem refert & sequitur Angel. de Aret. in suo
tract. de male. in verbo, verba contumeliosa &
iniuriosa. vers. quid si alicui dixit. & Ioan. de
Ana. in c. significasti. el. ij. in vlti. col. vers. quæ-
rit etiam ibi Ange. extrā de ho. sed intelligen-
dum est dictum Specu. secundum ea quæ tradit
Fely. in d. ca. dilecti filij. in v. col. vers. prouoca-
tus delinquens non excusatur. extrā de excep.
Tu autē qui dixisti alicui verba iniuriosa, si vis
cuitare actionem iniuriarum, cautela est, vt an-
tequā recedas ab illo loco vbi dixisti dicta ver-
ba, dicas versus iniuriatum, quod id quod dixi
sti erga ipsum, falsum est, quod te pœnitet dixisse,
quia reuocatio, verborum iniuriatorum di-
ctorum siue ex iracundia, siue ex proposito,
facit cessare actionem iniuriarum, ita notabili-
ter dixit Ange. in l. si non conuicti. C. de iniur.
quem refert & sequitur Fel. in d. c. dilecti filij.
in vlti. colum. vers. dixit etiam notabiliter An-
gel. & Laufran. de Oratio, appellans tale dictū
singulare. in repe. c. quoniam contra de proba-
tio. in verbo, confessiones. circa principium.*

Cautela

Cautela ad faciendum, quod aliquis sit idoneus testis in causa, ex qua resultet sibi commodum. XL.

1 *Testis deponens in causa, ex qua sibi commodum resultaret, non tenet.*

TESTIMONIUM testis deponere in causa ex qua resultaret sibi commodum, non tenet: quia quis non debet esse testis in causa propria: ut nullus idoneus. ff. de testi. & l. omnib. C. eodem. & c. testes §. nullus. 3. quæstio 3. & clarius in c. biduum §. palam. 2. quæstio 6. Tu autem qui habes deponere in aliqua causa ex qua resultet tibi commodum, si vis ad aliquem iura finire, quod non obstante exceptione commodi dictam tuam valeat, cautela est quod in depositione tua protestaris, quod non intendis ex hoc testimonio aliquid ius querere: quia vigentis iuris protestationis testificatio tua valebit. Ita docet Io. de An. in c. cum in diocesi. in 2. colu. vers. & sic potest colligi cautela extra de iur. Dicens istud fore dictum Baldi. & ita fuit in l. dictantibus. vers. item facit ad aliam quæstionem. C. de testa. quam opin. etiam tenuit Angel. in suo consilio 275. incipiente, thoma super quo consilium petitur in ultima colum. vers. scilicet. & maxime hoc casu si uerum est, &c. & similiter istud dictum Bald. reuoluit & secutus est Felyn. in c. personas. in fi. de testi.

Cautela pro patre ad relinquendum filio spurio. XLI.

- 1 *Statuti disponi non possunt, quod pater filio suo spurio aliquid relinquere possit.*
- 2 *Contractus celebratus inter patrem & filium tamen oneroso, non ualeat.*
- 3 *Confessio emanata inter personas prohibitas actum facere, suspecta est.*
- 4 *Confiteatur si pater in testamento se habuisse & receperisse centum a filio suo spurio, quo casu talis confessio ualeat.*
- 5 *Confessio mariti, quod emerit fundum de uxoris pecunia quo casu ualeat.*
- 6 *Confessio iura per patrem, quod habuerit pecuniam a filio suo, quo casu ualeat.*

DOCTORES conantur inuenire modum & viam, quomodo pater si non per directum saltem per indirectum possit aliquid relinquere filio suo spurio, quo casu Bartholinus Czpol. in suis cautelis, cautela xxxviii. incipiens. nunc videamus. enumerat 12. cautelas, quæ quasi omnes non procedunt. ut ibi per eum: quibus adde duas, per quas filius spurius pote-

rit consequi de bonis paternis: prima est, quod pater vendat ei partem aliquam bonorum suorum, & palam recipiat actualiter precium, quod precium ad libitum suum poterit ei postea clam restituere: quia licet pater non valeat aliquid relinquere filio spurio, ut est text. in §. penult. in auten. qui. mo. natu. est. sui. & text. in aut. licet in fi. C. de natu. lib. & in aut. ex complexa. C. de incest. nupt. & ponit Bartol. in l. si gener. ff. qui. ut. indig. f. adeo quod per statuta non posset disponi, quod pater posset relinquere filio suo spurio: prout tenent Bartol. Bal. Pau. de Castro, & alij in l. testamenti factio. ff. de testa. vbi Imo. & dom. Lancilo. Decius dicit istam esse communem opi. quam etiam consulendo securus est Fede. de Senis in suo consilio 275. inci. calus talis est, statuto cauetur quod si filius spurius, & quam similiter consulendo tenuerit solennes Doctores. do. lat. & do. Paul. de Butrig. & dom. Recupe. de Sancto Miniato: ut apparet in suis consiliis, positis post dictum consilium. Fede. licet contrariam opi. tenuerit Cal. in consil. pen. posito sub rubric. de confit. tamen pater non prohibetur filio spurio vendere, nec alium contractum onerosum cum eo celebrare, nisi talis contractus fuisset factus in fraude malis secus & in fraudem intelligeretur factus, quando interuenisset tantummodo confessio de receptio ne precij: per ea quæ habentur per Bartol. in l. si forte si. de castren. pe. & in auten. si quis in aliquo documento. C. de eden. & per omnes in l. si donatione. C. de colla. reprobata gloss. in l. qui testamentum. ff. de prob. secus autem si actualiter precium interuenit, quia tunc non præsumitur de aliqua fraudenta dicit Bal. in l. j. C. de natu. lib. & in l. si is qui ex bonis. de vulg. & pupil. & in d. l. qui testamentum. in l. ec. antiqua. ff. de prob. & ita in effectu tenent Paul. de Cast. Alexan. & do. lat. in d. l. si is qui ex bonis. de vulg. & pupil. cōtra sententiam, quod valeat contractus celebratus tit. oneroso inter patrem & filium spurium, dummodo non appareat de aliqua præsumptione fraudis extrinsecæ: puta, quod emerit omnia bona patris. adde tu, vel maiorem partem: quia talis venditio arguit suspensionem arg. l. omnes. §. Lucius. ff. de his quæ in tra. cred. & l. nomen §. filio. ibi, prope omnia substantia. de leg. 3. vel si pater confiteretur recepisse precium, quia tunc talis confessio non valeret. ¶ Quia a confessio emanata inter personas prohibitas, actum facere est suspecta, ut superius dictum est, etiam si talis confessio esset iurata, prout nota. Bartol. in l. cum quis decedens. §. Titia honestissima. de leg. 3. & Alexand. in l. si donatione. reprobata opinio. Baldi. in C. de colla. vel similiter quod emisset per magnam quantitatem pecuniæ, & non subisset aliqua verisimilitudo, unde posset tantam pecuniam habere, sed similes præsumptiones extrinsecæ non concurrant, contractus valet & tenet: licet contrariam partem teneat Bartol. & Imo. in dicta l. si is qui ex bonis. & Bartol. in d. l. j. C. de natu. lib. sed pro opinio.

2 *Confessio.*

Adverte in hoc quia licet confessio mariti emerit fundum de pecunia uxoris suspecta sit, propter donationem quæ inter virum & uxorem prohibetur, tamen si sit verum milis, quia mulier aliunde habuisset, attenditur talis confessio propter talem uerisimilitudinem. sic etiam de confessione patris qui confitetur habuisse a filio in potestate licet, sit multum suspecta, tamen si verum milis sit, quia filius erat in aliquo exercitio, & lucrabatur, illa confessio iustificat. ita concordant Angel. in consil. 153. pater emit fundum, & Ale. in consil. 18. consideratis his. l. 3. quæ cō filia allegat, super quibus fundata est præsens cautela, dom. Phil. Decius a quo hausit do. Tho. in consil. suo 96. uiso puncto, & consideratis obiectio. quod est elegantissimum & quotidianum consilium.

•pinio. Bald. stringit rex. in l. cum autem. §. si ti
bi maritus. ff. de donatio. inter vir. & vxor. alle-
gatus per Alex. in dicta. l. si is qui ex bonis. vbi
habemus, quod licet contractus inter virum &
vxorem sit prohibitus propter præsumptionem
donationis, ne inuito amore se spoliarent, ut. l. j.
ff. eo. tamen si vero titulo maritus vendat uxori,
talis venditio tenet. ego ultra istud funda-
mentum corrobore epi. Bald. de eo quod mul-
tum solenniter, & in fortioribus terminis con-
sulendo tenuit Alexan. in consi. xviij. incip. con-
sideratis his quæ in themate narrantur. in. 3. uo-
lu. ¶ vbi voluit, quod si pater in testamento cō-
fiteatur se habuisse, & recepisse centum à filio
suo spurio, licet talis confessio tanquam suspec-
ta non teneat, ut superius est dictum, tamen
istud est verum, & procedit, nisi aliqua verisimi-
litudo sit pro filio, quod apud eum potuerit esse
illa quantitas pecuniæ: puta quia habebat in bo-
nis, vel faciebat aliquod exercitium, per quod
verisimiliter potuerit superlucrari illam quan-
tatem, quam pater confitetur habuisse: quia
tunc talis confessio valida est, quoniam secun-
dum eum vna præsumptio tollit aliam. iuxta. l.
diuus. ff. de in integ. restit. & ca. literas. de præ-
sump. & pro ista sua opinione adducit notabi-
lem decisionem Saly. in. l. si pater. C. de contra-
hen. emp. vbi dixit se aliàs habuisse de facto con-
sulere, ¶ quod si maritus emat fundum pro vxore
sua absente, & precium quod soluat confitea-
tur se soluere de propria pecunia vxoris, licet
sit præsumptio, quod talis confessio emanauerit
animo donandi, quæ donatio inter eos est
prohibita, vt toto titu. ff. & C. de dona. inter vi-
& vxor. & c. si. extrà eo. tamen si apparet ex ali-
qua verisimili præsumptione, quod vxor aliud
de potuerit habere dictam pecuniam, tunc est
secus. & ita etiam est secundum Alexand. de mē-
te Cyn. in. l. si. de sacrosan. eccle. Secundo addu-
cit decisionem Ange. in consi. secundum eum
clij. incip. pater emit domum pro se & filius.
vbi vult, ¶ quod licet confessio facta per patrem
confitentem se habuisse pecuniam à filiis suis,
talis confessio sit suspecta, quia per talem con-
fessionem præsuntur donatio, quæ prohibita
est inter patrem & filium in potestate patris exi-
stentem, vt. l. ij. C. de inoffi. dona. & l. donatio-
nes quas parentes. C. de dona. inter virum &
vxor. Et per Doc. in. l. frater à fratre. ff. de cond.
inde. tamen si tempore dictæ confessionis pater-
næ, filij erant in aliquo eorum exercitio, quod
verisimiliter potuerint dictam pecuniā, de qua
in confessione, superlucrari ex sua industria: tunc
sufficeret dicta confessio. per not. per glo. Cy.
Bar. & alios, in. l. cum oportet. in prin. C. de bo-
nis quæ lib. & istas decisiones refert, & sequitur
præstantissimus Doc. & præceptor meus in cano-
nibus do. Phil. Decius in suo consi. xcvi. incip.
visio puncto, & consideratis obiectionibus. ver-
nec obstat, quod talis confessio. quando ergo
fortius dicendum est in calu nostro, quod si fi-
lius spurius emat à patre, & actualiter ei precium
soluat, & dictum precium verisimiliter potue-

rit aliunde habere quàm à patre suo, quod talis
contractus valeat & teneat. Secunda cautela
est, quod quando vis relinquere filio tuo spu-
rio, non dicas instituo vel relinquo talem fun-
dum Sempronio filio meo: quia si contingeret
te non habere vxorem, & nunquam habuisse,
vel habere, sed à paruo tempore citrà, ex ipsis
verbis comprehendere, nulum Sempronium
esse filium tuum spurium, vel aliter incapacem
& sic per ista verba institutio, seu legatum red-
deretur nullum, sed dicas, qualites instituis, vel
relinquis talem rem Sempronio, filio talis mu-
lieris, vel alio modo taliter ipsum specifica, quod
clare constet de quo Sempronio intelligas. iux-
ta. l. duo sunt Titij. ff. de testa. tut. quia si aduer-
sarius non probabit, illum Sempronium esse
filium tuum spurium, quod à communiter acci-
dentibus, cum magna difficultate potest proba-
ri, instituto seu legatum valebit. ita docet Bal.
Pau. de Ca. & Alexan. in. l. si pepercerit. quæ
est l. 3. ff. de liber. & posthu.

Cautela ad interrogandum testē de ratione sui dicti, & quod ad talem interrogationem ipse te- stis non aduertat. X L I I.

- 1 Testis dictum nihil uales, nisi sui dicti rationem
concludentem assignauerit.
- 2 Statuto, uel à principe si alicui potestas data fue-
rit, quod de iure & de facto, & obsequio solenni-
tate aliqua procedere possit, an testibus non red-
dentibus rationem dicti sui, uel etiam malam,
credere teneatur.
- 3 Testis, verbo sui esse non debet.

TESTIS ¶ interrogatus ut assignet ratio-
nem sui dicti, si eam & concludentem ne-
scit assignare, dictum suum nihil uales, vt not.
glo. in. l. iolum. C. de testi. & glo. in. c. cum cau-
sam quæ inter archiepiscopum. in uerbo, de cau-
sis. extrà eo. & glo. in. §. solam. 4. q. 3. Nam tes-
tis non reddens 4 rationem sui dicti interro-
gatus, dicitur deponere non tãquam homo, sed
tanquam pecus, secundum Bal. in repe. l. edita.
in. 17. col. uerfi. interdum contingit. C. de edē.
adeo quod uoluit Spec. quod talis testis interroga-
tus, ut supra, si rationem & concludentem ne-
sciat assignare, tale suum dictum non faciat ne-
que præsumptionem ita. Spec. in titu. de teste.
§. j. uer. sed nunquid sufficit ad præsumptionē.
quam decisionem sequitur Ro. in. l. j. in prin-
cipi. ff. de oper. no. nuncia. licet dom. Abb. in. d. cap.
cum causam quæ inter archiepiscopum. in. ij.
colum. de testi. dicat istud esse arbitrium iudi-
ci, per text. in. l. 3. ff. de testi. ibi, tu magis sci-
re potes quanta fides, &c. nam ista assignatio ra-
tionis dicti est tantæ importantiæ, ¶ quod li-
cet esset data per principem uel statutum pote-
stas alicui, quod posset procedere, & de iure &
de

a Nō reddēs. S. j.
quod de testi. ipse
testis cōuentionē
partiu narratib.
an pōtēt? dic q
nihil pōtāt gl. ē
ordi. in. l. Luc. in
uer. hēre dēant.
de hisq. no. in fa.
per Lud. Ro. in
cōf. suo 302. qd
incip. quo ad se-
ptimū circa fin.
ibi, nūc igit ē cō-
sequēs. An at di-
ctum unius uilis
suppleatur per
aliū, re. ē no. quē
ad hoc sēpe all.
Bal. in. l. si qs ex
argētarijs. in §.
cogētur. uer. qd
n. ff. de testi. quē
allegat. n. Ro. in
cōf. suo 250. ibi
& si dicatur. cir.
fi. ipsius cōfiliij.

de faſto. & abſque aliqua ſolennitate, tamen propter hoc non poſſet credere teſtibus non reddentibus rationem ſui dicti, vel reddentibus malam, quando fuſſent interrogati, ut no. dixit Bal in l. ſolam. in ſi. C. de teſti. imo quod eſt plus, non poſſet conſuetudine vel ſtatu in duci, quod credatur teſtibus non reddentibus rationem ſui dicti, vel reddentibus malam, vt volunt Ioan. Andre. & domin. Anto. in cap. j. de appellatio. & Alex. in conſi. iij. incipien. in cauſa & lite vertente inter Abraam. in vlti. colum. verſi. & iuxta prædicta dicit Bald. in ij. volumine. Si vero teſtis non interrogatus nõ aſſignat dictam rationem, tamen ſuum dictum bene valet: ¶ quia non debet eſſe verbosus: ut not. in glo. ſuperius in prin. allegatis. & ut no. gloſſ. & ibi ſcribentes, in ca. ſicut. de re iudicata niſi in quibuſdam caſibus in quibus teſtis ſiue interrogatus, ſiue non, tenetur reddere iſtam rationem, alias ſua depoſitio nihil valet. de quibus habetur per dominum Iſo. in l. cum hi. §. vult igitur. ff. de tranſactio. & per Doctorem. præſertim per Felyn. in præalleg. capitu. cum cauſam de teſtib. Multoties modo euenit, & præcipue in teſtibus rudibus, prout ſunt ruſtici, mulieres, & ſimiles perſonæ idiotæ: quod ſi in ſuis depoſitionibus nõ interrogantur de ratione ſuorum dictorum, nec ipſi eam reddunt: ſi vero interrogantur, a communiter accidentibus eam aſſignant: & ſic utroque caſu ſua depoſitio uenit eſſe valida: quia ſi non interrogantur de ratione, valet dictum ſuum, ut ſuperius dixi: ſi vero interrogantur, ipſam aſſignant. Stare ergo hoc pulchrum eſſet videre, nunquid eſſet aliquod remedium & cautela, q̄ iſta interrogatio fieret teſti, ſcilicet q̄ ipſe teſtis ad eam non aduertet: & ſic quo ad te ſit ſatisfactum, quod dicta in interrogatio de ratione fuerit facta, ipſi uero teſti non, quia ipſe ad eam non aduertat. ad quod reſpondeo q̄ ſic. Cautela ergo eſt q̄ facias q̄ notarius qui habet ipſum examinare, in principio examinationis ſiendæ, faciat teſti vnũ quæſitũ hoc: modò dicas mihi quid ſcis in tali cauſa vel ſuper tali negotio: quia ſi poſtea teſtis de omni eo quod dicit non aſſignabit rationẽ, licet aliter de ipſa ratione non interrogabitur, talis ſua depoſitio non tenebit: quia teſtis interrogatus per iudicem, & pari ratione per illum qui habet poteſtatem examinandi hoc modo, dicas quid ſcis ſup tali negotio, intelligitur et̄ implicite interrogatus de cauſa ſcientiæ, adeo q̄ ſi aliter poſtea non interrogatus, non reddet cauſam ipſius ſcientiæ, talis ſua teſtificatio non tenebit. iſtud fuit mirabile d. Bald. in d. ca. cum cauſam quæ inter archiepiſcopum. in antepen. col. verſic. ſed pone iudex interrogat. cum quo tranſit ibi Fely. in ij. col. verſicul. adde ſecundũ Bald. hic. & quam deciſionem ſequitur do. Iaſ. in l. cum hi. §. vult igitur. in ij. col. verſicul. adde etiam prædicti s. ff. de tranſaction. vbi dixit iſtud dict. Bald. eſſe ſingulariter notandum. ſequitur Socin. in ſuis regul. & falln. regul. xij. incipientes, teſtis dicti ſui.

Cautela pro illo qui promiſit factum alienum ſub pœna, ſi illud non poteſt adimplere, ut euitet pœnam. XLIII.

- 1 Promiſſio facti alieni, licet teneat quando pœna interuenit, ex quo factum promittitur, quod in promittentis poteſtate non conſiſtit, promittens faciendo id quod po teſt, pœnam promiſſam euitare poteſt.
- 2 Pœna difficultas excuſat.
- 3 Factum alienum ſub pœna quando quis promiſerit, pœna non committitur, ſi promiſſor quantum in eo fuerit fecerit.

ANNO præterito euenit hic Paſux, quod quidam ruſtici vulnerauerunt quosdam alios, propter quæ vulnera orta fuit inter eos maxima inimicitia: tandem medio amicorũ facta fuit reconciliatio, & unus de dictis ruſticis promiſit alteri ſub pœna certæ quantitatis pecuniæ, quod faceret, quod quædam ſua neptis quæ habebat certa bona paterna, cum eſſet nubilis annis, acciperet in maritum quendam filium illius qui ſtipulabatur pœnam. contigit poſtea, quod illa puella facta maior conſluſue noluit ſatisfacere voluntati patrui, quo caſu, iſte patruus erat valde anxius propter pœnam in quam debebat incurtere, matrimonio non ſortiente effectum: & tanto magis, quod aduerſarius quotidie minabatur, quod volebat ab eo dictam pœnam exigere. tunc cum in præſentia mea cauſam prædictam narraret, dixi ei, quod deberet ire, & adhibere omnem curam & diligentiam quam poterat, ad hoc vt illa ſua neptis contraheret illud matrimonium: & tunc adhibita tali cura & diligentia, nollet poſtea amplius de dicta pœna dubitare, licet matrimonium non ſequatur: ſed aduertet taliter negociari, quod poſſet illam diligentiam, ſi opus eſſet, probare. iſta eſt deciſio dom. Abb. poſt Anton. de Butr. ibi, in c. gemma. de ſpon. vbi in terminis mouet quæſti. noſtram. Titius promiſit ſub pœna, quod Bertra contrahet matrimonium cũ Sempronio: Titius fecit tantum quantum in eo fuit, vt matrimonium ſequeretur: concludit q̄ pœna non committitur. & ratio iſtius pulchræ deciſionis eſt, ¶ quia licet promiſſio facti alieni teneat quando pœna interuenit, ut not. in §. ſi quis alium. iuncto §. verſa vice. inſtitut. de inuti. ſtipu. & in l. ſtipulatio iſta, habere licere. in princ. & in §. quæſitum. de verborum oblig. tamen ex quo promittitur factũ quod non conſiſtit in poteſtate promittentis, ſequitur quod promittens faciendo omne id quod poteſt debet euitare pœnam promiſſam. ¶ Quia regula eſt, quod difficultas excuſat a pœna: ut eſt text. in l. ſi vehenda. in fin. ff. ad l. Rhod. de iac. & in l. ij. ff. ſi quis cau. & not. Bart. in l. continuus. §. illud inſpiciendum. de verb. obli. & iſtam opi.

NN ¶ q̄

§ † quòd quando quis promissit factum alienum sub pœna, quòd pœna non committatur, si promissor fecit quantum in eo fuit, tenuit Feder. de Sen. in consilio. 12. quod fuit consilium Io. Palariensis, incip. Martinus promissit se facturum, tenuit do. Abb. in c. significantibus. in fine. per glo. ibi. de offic. deleg. Francis de Are. in l. si ita stipulatus fuero te filii. §. possum. de verborum oblig. ubi non obstante sua impugnatione quam ibi facit, dixit quòd ista opi. est communis, & quòd in practica seruaretur. idem Francis. de Are. in consil. 147. incip. ex facto proponitur quòd illustri & excelsus princeps Francis. Sfortia dux Mediolani. in 4. columna, versiculo, uenio igitur ad primum. tenet vely. in c. ex rescripto. in 6. colum. versu. & not. quòd promittens factum alienum. extra de iureiur. licet do. las. in d. l. stipulatio ista habere licere. in 6. columna, versiculo, sed iuxta hoc cadit tollentis & velis dubitatio. ff. de verborum oblig. teneat opi. contrariam, dicens, quòd si casus accideret, quòd ita consuleret, scilicet quòd ille qui promissit factum alienum cum pœna, licet adhibuerit omnem diligentiam ad hoc, ut factum promissum sortiretur effectum, quòd si non sortitum fuerit, promissor non euitet pœnam. est bene uerum quòd faceret, quòd omnes canonistæ tenent primam opin. & quòd ab eo nemo discrepat. sis ergo cautus tu qui promissit factum alienum sub pœna, quòd facias quantum potes ut factum adimpleatur, si uis pœnam euitare.

Cautela ut prælatus non perdat sua beneficia propter homicidium commissum. XLIIII.

1 Quia om. An potestas dispensandi super irregularitate cõcessa a Papa, alicui daret post mortem Papæ, dic quòd sic. vi de red. de de. in consil. suo 78. q. a semel gratia facta per Papam i personā aliquā, non expirat per mortem Papæ. casus est in c. su per gratia. de of. sic. dele. libr. vj. & quando canonice ē semel facta dispensatio, ex superuenienti rãtione non retrahatur, vide in ca. ex tua. de fil. presby. & est ibi casus.

- 1 Beneficia sua perdit prælatus, qui homicidium committit.
 - 2 Beneficiorum priuatio, an ipso iure fiat, vel sententia requiratur.
 - 3 Papa cum homicida uoluntario, an dispensare possit, cum de iure diuino prohibitum sit.
 - 4 Regularitas omnis de iure diuino, non autem positio introducta est.
 - 5 Membri mutilatio ad irregularitatem contrahendam cum homicidio a pari procedunt.
- 1 CANONICIS † constitutionibus cautum est, quòd prælatus committens homicidium perdat sua beneficia. vt c. j. de homici. & c. j. & c. finali. de tempo. ordin. & c. si episcopus. & c. si quis homicidiu. j. distinctione. i. c. si quis anno. do. cum sequenti. lxxxj. distinctione. & istud habet locum & procedit, etiam si homicidium fuisset perpetratum in personā vniu. Iudei, vel alterius infidelis, vt 50. distinctione. clericum. cum sequ. & vt etiam not. Gemina post Archidiacon. ead. d. distinctione. minor.
- 2 Sed dubitatur, an talis priuatio beneficiorum fiat ipso iure, an vero requiratur sententia. &

communis opinio est, quòd veniat priuandus per sententiam, quia antequam priuetur, iuste tenet & possidet sua beneficia dicto homicidio non obstante: prout originaliter tenuit Innoc. in c. cum nostris. de concessio. praben. ubi etiā tenet Imol. in xvij. colum. versicul. secundo ē not. quòd propter homicidium tenent do. Ab. Ioan. de Ana. & Fel. in c. inquisitionis. in princ. de accus. Ioan. de Ana. in c. ij. in ij. col. versicul. facit etiam iste tex. de cleric. pug. in duel. & in c. fina. in j. colum. de homic. do. Abb. in c. quere lam. in ij. col. de iureiur. Bal. in l. cum fratrem. in ij. col. ver. circa instrumentum vnum scias. C. de his quibus ut indig. ubi expresse dicit, quod notorium non habet vires ad aliquem deponendum vel priuandum, nisi sequatur sententia depositionis vel priuationis: & ideo licet aliquis prælatus sit notorie criminofus, non tamen propter hoc est decessus ipso iure, etiam si sit homicida, allegat Innoc. in d. c. cum nostris. de concessio. praben. & ista in effectu est communis opin. quam communem dixerunt Io. de Ana. & Fel. in d. c. inquisitionis. in princ. de accusa. Tu ergo prælatus qui commisit homicidium, propter quod si contra te procederetur, priuaberis tuis beneficiis, quomodo facies ad hoc, vt ea retinere valeas: & si non per directum, saltem per indirectum? Dic quòd cautela est, quòd perpetra to illo delicto, inuenias aliquem tuum amicum fidelem, & ei renuncies dicta tua beneficia, hoc secum facite actio, quòd ad omnem tuam requiritionem debeat similiter tibi ipsa beneficia resignare: quo sic facto, videas postea, quando tibi videbitur aliqua bona via impetrare dispensationem a summo Pontifice, vt non obstante homicidio, vel tali delicto, possis esse capax beneficiorum: quam facile, si habebis ingenium, obtinebis, petendo eam non super beneficiis acquisitis retinendis, sed tantummodo super acquirendis: qua obtenta, postea facies, quòd ille tuus amicus resignabit tibi illa tua beneficia, & hoc modo frueris eis. Et ista cautela, vt intelligo, multum frequentatur Romæ. † Et si dices, quæro a te, Papa potestne dispensare cū homicida præsertim voluntario, cum sit, quòd dispensatio cū homicida voluntario sit de iure diuino: vt tenet gloss. in c. sicut dignum. de homici. & sentit expresse glo. xxj. dist. in summa. & vt firmant domi. Abb. & Ioan. de Ana. in d. cad. audientiam. eod. tit. de homici. per illud dictum Domini, versus David, Non ædificabis mihi templum, quia vir sanguinis es. vt habetur j. q. vij. si quis omnem. & de con. distin. j. c. ergo Papa non poterit talem dispensationem facere: quia ipse non dispensat contra legem diuinam. vt xxv. quæst. j. sunt quidam. nam inferior non potest tollere legem sui superioris, vt ca. cum inferior. de maior. & obed. & cle. ne Romani. de elect. quia respondeo, quòd prædictis non obstantibus, Papa potest dispensare cum omni homicida, siue casuali, siue voluntario: a † quia omnis irregularitas est introducta de iure positivo, non autem de iure diuino: prout no. Innoc. in d.

in d.c. ad audientiam. de homici. & in c. nisi cū
pridem. super verbo irregularitatis. de renunc.
& ibi late. Imol ubi respondet ad illud dictum
non edificabis mihi templum, &c. tenet dom.
Abb. in c. ego enim. in fi. de iureiur. Car & Ioā.
de Ana. in c. petito. de homi. cum aliis concor.
de quibus per Fely. in d. cad. Audientiam. nam
& Moyses ex proposito homicidium commisit
nam Aegyptium interfecit, & in arena eum o-
bruit, vt 23. q. 3. non inferenda. & de pōn. dist.
2. c. & cognouerunt. Si item opponitur. & tamē
edificauit templum, vt de conte. dist. 1. in prin-
ci. & fuit magnus sacerdos, vt ca per venerabi-
lem. qui filij sint leg. similiter & Paulus prae-
buit auxilium lapidantibus Stephanum, vt ha-
betur in actibus apostolorum. ca. 6. & similiter
Petrus mutilauit auriculam Pharisaeo, vt ha-
betur in dominica passionis. quā mutilatio mem-
5 bri, i quo ad contrahendam irregularitatem, a
pari procedunt cum homicidio, vt no. gloss. in
cle. vnica. in verbo, mutilat. de hom. & Ioan. de
Ana. in c. j. in 2. colum. de clerici. pugn. induel. ta-
men ipsi Petrus & Paulus fuerunt primi funda-
tores ecclesiarum: ut cap. fundamenta. de electio.
in 6. & similiter inter apostolos principatum
obtinuerunt. vt secunda. questione septima
beati Pet. & Pau. Sis ergo cautus tu prelatus, quā
commisisti homicidium, vel aliud delictum,
propter quod venis priuatum tuis beneficiis,
si de tali priuatione dubitas, vt utaris reme-
dio de quo supra.

**Cautela ut teneat impetratio ec-
clesiarum patronata, licet de iure
patronatus, laicorum non sit
facta mentio. XLV.**

1. In iuribus patronatus laicorum, Romanus pontifex
litteris suis nullo pacto prauidere intendit.
2. Impetratio est ipso iure nulla, si quisquam a Papa
impetraret aliquam ecclesiam, de iure patrona-
tus laicorum expresse mentione non facta.
3. Beneficium si episcopus conferat intra tempus pa-
troni, & patronus intra tempus iurii aliquem
non praesentet, & alius postea illud beneficium
a Papa impetret cum clausula, si non fuerit alte-
ri ius qualicumque, quis potior erit.
4. Beneficij collatio per ordinarium intra mensem da-
tum si facta fuerit talis collatio, ualeat, si ipse ex-
pectans non acceptauerit.
5. Data primus si nunquam acceptauerit, promissio se-
cundo facta intra mensem ualeat.
6. Patronus clericus licet in praesentando accumula-
re non possit, tamen secunda praesentatio ab eo fa-
cta de facto reuocata est etiam eo iniuncto, si
primus ab eo praesentatus cefferit.

Sciendum est, quod mens & intentio Ro-
mani pontificis est, nolle prauidere per a-

liquas literas a se concessas iuri patronatus lai-
corum, prout late firmat Lap. de Castello. in
sua allegat. 85. incipien. beneficia uacantia in
curia Romana. concludens, quod reservationes
beneficiorum quas quotidie facit Papa, non
comprehendunt beneficia patronalia & inter
alia refert Ioan. Andr. in c. dilectus. de offic. le-
ga. dicentem Hosti. ibi dicere, se alias uidisse
vnam bullam Papalem directiuam prelati An-
gliæ, quæ continebat, quod quando Papa scri-
bebat pro aliquo beneficiando, suam intentio-
nem non esse, uelle includere beneficia in qui-
bus laici habeant ius patronatus, & ratio secun-
dum eum est, quæ prius fuit gloss. in cap. cum
dilectus. in fin. gloss. magnæ. de iure patronæ.
quia si talia beneficia conferrentur per Papam,
& per alios prelatos, laici retraherentur a fun-
datione ecclesiarum. subiungens idem Lapsus
in dicta sua allega se uidisse obseruari per Gre-
gor. 11. quod dum contulisset ecclesiam sancti
Romuli Florentiæ, non facta mentione de iure
patronatus parochianorum, non potuit postea
obtinere ille, cui fuerat collata. ¶ Et istam regu-
lam, quod in dubio Papa per suas literas non
intelligatur uelle prauidere iuri patronatus
laicorum, tradit etiam Gemi. post alios in ca-
pit. 2. in gloss. super verbo, collatio. de preben.
in 6. do. Abb. in d. cap. cum dilectus. in fi. de iure
patro. dom. Cardi in consilio 96. incip. Papa u-
niuit quandam abbatiam. circa medium. versu.
quo ad causam secundam. & ista regula est ad
eo uera, quod etiam si in sua supplicatione dicere
tur, qualiter nonnulli laici solebant nominare
vnum episcopum pro rectore, quando ecclesia
uacabat, tamen per ista uerba non dicitur facta
mentio iuris patronatus. ita Fely. in suo tracta.
quādo lit. apost. noce. patro. ecclesia circa prin-
ci. Dicens ita fuisse iudicatum in Rota, tem-
pore Papæ Pauli secundi, per tres sententias
conformes, prout affirmabat ille in fauorem,
cuius dictæ sententiæ fuerant late. Et quod
ista regula sit indubitata, uide per Fel. in d. suo
tract. cam. pulchre ampliandam undecim modis.
2. ¶ Ex quibus apparet, quod si aliquis impetra-
ret a Papa aliquam ecclesiam, non facta expref-
sa mentione de iure patronatus laicorum, &
talis impetratio non teneret: immo esset nulla
ipso iure, patrone agente de contemptu, ut est
casus in c. decernimus. ibi, irritam esse nouerit.
16. q. 7. & ut tenet d. Ab. in c. illud. circa prin-
ci. de iure patro. & in c. ex insinuatione. in secun-
do notabi. eo. ti. & in c. cum Bertold. in 3. colu.
ver. ex hoc notabiliter colligitur de re iud. ubi
etiam hoc tenet Fely. in 5. colum. cum aliis au-
toritatibus per eum ibi adductis. Et dicunt do-
mi. Cardi. & domin. Abb. in d. c. ex insinuatione
quod institutus in ecclesia patronata intra res-
pus presentandi sine presentatione patroni, oc-
cupator est, & tanquam occupator remouetur.
Modo tu prelatus impetrasti vnum be-
neficium, seu vnam ecclesiam, a non facta
mentionem iuris patronatus alieni, uel malicio-
se, uel ex ignorantia, quo casu, propter vitium

NN 2 surre-

2 Non facta.
Impetrans an
debeat narrare
qualitatem be-
neficij, quod im-
petratio subre-
ptitia uideatur
dic quod sic. no-
ta d. Io. And. in
c. & cui de pre-
ben. li. 8. in No-
uel. & in eodē.
de refcri. in ca.
in nostra. & in
decisionib. Ro-
te. iuxta moder-
num ordinē in
213. uide in cō-
silio. d. Lud. de
Rom. 352 quod
inci. quo ad pri-
mum articulu,
in quo quæri-
tur. ibi, quo ad
tertium, in quo
quæritur an bull.

surreptionis, talis impetratio est ipso iure nulla, ut superius dictum est. nunquid erit dare cautelam, quod tali surreptione non obstante talis impetratio remaneat firma & valida. Dic quod possit uti illa, quia vltus fuit quidam anno preterito in diocesi Tarusina, ut mihi relatum fuit. Quidam impetrauerat a summo pontifice quandam ecclesiam, sciens eam esse patronatam, non facta mentione de iure presentandi competenti seniori de quadam casata, quia impetratione obrepta, statim dum ipse esset Romanus, misit Tarusium quendam suum procuratorem ad exequendum duo. Primum ad accipiendam tenutam seu possessionem ipsius ecclesie. Secundum ad alloquendum illum cui compete-
 3
 4
 5
 6
 7
 8
 9
 10
 11
 12
 13
 14
 15
 16
 17
 18
 19
 20
 21
 22
 23
 24
 25
 26
 27
 28
 29
 30
 31
 32
 33
 34
 35
 36
 37
 38
 39
 40
 41
 42
 43
 44
 45
 46
 47
 48
 49
 50
 51
 52
 53
 54
 55
 56
 57
 58
 59
 60
 61
 62
 63
 64
 65
 66
 67
 68
 69
 70
 71
 72
 73
 74
 75
 76
 77
 78
 79
 80
 81
 82
 83
 84
 85
 86
 87
 88
 89
 90
 91
 92
 93
 94
 95
 96
 97
 98
 99
 100
 101
 102
 103
 104
 105
 106
 107
 108
 109
 110
 111
 112
 113
 114
 115
 116
 117
 118
 119
 120
 121
 122
 123
 124
 125
 126
 127
 128
 129
 130
 131
 132
 133
 134
 135
 136
 137
 138
 139
 140
 141
 142
 143
 144
 145
 146
 147
 148
 149
 150
 151
 152
 153
 154
 155
 156
 157
 158
 159
 160
 161
 162
 163
 164
 165
 166
 167
 168
 169
 170
 171
 172
 173
 174
 175
 176
 177
 178
 179
 180
 181
 182
 183
 184
 185
 186
 187
 188
 189
 190
 191
 192
 193
 194
 195
 196
 197
 198
 199
 200
 201
 202
 203
 204
 205
 206
 207
 208
 209
 210
 211
 212
 213
 214
 215
 216
 217
 218
 219
 220
 221
 222
 223
 224
 225
 226
 227
 228
 229
 230
 231
 232
 233
 234
 235
 236
 237
 238
 239
 240
 241
 242
 243
 244
 245
 246
 247
 248
 249
 250
 251
 252
 253
 254
 255
 256
 257
 258
 259
 260
 261
 262
 263
 264
 265
 266
 267
 268
 269
 270
 271
 272
 273
 274
 275
 276
 277
 278
 279
 280
 281
 282
 283
 284
 285
 286
 287
 288
 289
 290
 291
 292
 293
 294
 295
 296
 297
 298
 299
 300
 301
 302
 303
 304
 305
 306
 307
 308
 309
 310
 311
 312
 313
 314
 315
 316
 317
 318
 319
 320
 321
 322
 323
 324
 325
 326
 327
 328
 329
 330
 331
 332
 333
 334
 335
 336
 337
 338
 339
 340
 341
 342
 343
 344
 345
 346
 347
 348
 349
 350
 351
 352
 353
 354
 355
 356
 357
 358
 359
 360
 361
 362
 363
 364
 365
 366
 367
 368
 369
 370
 371
 372
 373
 374
 375
 376
 377
 378
 379
 380
 381
 382
 383
 384
 385
 386
 387
 388
 389
 390
 391
 392
 393
 394
 395
 396
 397
 398
 399
 400
 401
 402
 403
 404
 405
 406
 407
 408
 409
 410
 411
 412
 413
 414
 415
 416
 417
 418
 419
 420
 421
 422
 423
 424
 425
 426
 427
 428
 429
 430
 431
 432
 433
 434
 435
 436
 437
 438
 439
 440
 441
 442
 443
 444
 445
 446
 447
 448
 449
 450
 451
 452
 453
 454
 455
 456
 457
 458
 459
 460
 461
 462
 463
 464
 465
 466
 467
 468
 469
 470
 471
 472
 473
 474
 475
 476
 477
 478
 479
 480
 481
 482
 483
 484
 485
 486
 487
 488
 489
 490
 491
 492
 493
 494
 495
 496
 497
 498
 499
 500
 501
 502
 503
 504
 505
 506
 507
 508
 509
 510
 511
 512
 513
 514
 515
 516
 517
 518
 519
 520
 521
 522
 523
 524
 525
 526
 527
 528
 529
 530
 531
 532
 533
 534
 535
 536
 537
 538
 539
 540
 541
 542
 543
 544
 545
 546
 547
 548
 549
 550
 551
 552
 553
 554
 555
 556
 557
 558
 559
 560
 561
 562
 563
 564
 565
 566
 567
 568
 569
 570
 571
 572
 573
 574
 575
 576
 577
 578
 579
 580
 581
 582
 583
 584
 585
 586
 587
 588
 589
 590
 591
 592
 593
 594
 595
 596
 597
 598
 599
 600
 601
 602
 603
 604
 605
 606
 607
 608
 609
 610
 611
 612
 613
 614
 615
 616
 617
 618
 619
 620
 621
 622
 623
 624
 625
 626
 627
 628
 629
 630
 631
 632
 633
 634
 635
 636
 637
 638
 639
 640
 641
 642
 643
 644
 645
 646
 647
 648
 649
 650
 651
 652
 653
 654
 655
 656
 657
 658
 659
 660
 661
 662
 663
 664
 665
 666
 667
 668
 669
 670
 671
 672
 673
 674
 675
 676
 677
 678
 679
 680
 681
 682
 683
 684
 685
 686
 687
 688
 689
 690
 691
 692
 693
 694
 695
 696
 697
 698
 699
 700
 701
 702
 703
 704
 705
 706
 707
 708
 709
 710
 711
 712
 713
 714
 715
 716
 717
 718
 719
 720
 721
 722
 723
 724
 725
 726
 727
 728
 729
 730
 731
 732
 733
 734
 735
 736
 737
 738
 739
 740
 741
 742
 743
 744
 745
 746
 747
 748
 749
 750
 751
 752
 753
 754
 755
 756
 757
 758
 759
 760
 761
 762
 763
 764
 765
 766
 767
 768
 769
 770
 771
 772
 773
 774
 775
 776
 777
 778
 779
 780
 781
 782
 783
 784
 785
 786
 787
 788
 789
 790
 791
 792
 793
 794
 795
 796
 797
 798
 799
 800
 801
 802
 803
 804
 805
 806
 807
 808
 809
 810
 811
 812
 813
 814
 815
 816
 817
 818
 819
 820
 821
 822
 823
 824
 825
 826
 827
 828
 829
 830
 831
 832
 833
 834
 835
 836
 837
 838
 839
 840
 841
 842
 843
 844
 845
 846
 847
 848
 849
 850
 851
 852
 853
 854
 855
 856
 857
 858
 859
 860
 861
 862
 863
 864
 865
 866
 867
 868
 869
 870
 871
 872
 873
 874
 875
 876
 877
 878
 879
 880
 881
 882
 883
 884
 885
 886
 887
 888
 889
 890
 891
 892
 893
 894
 895
 896
 897
 898
 899
 900
 901
 902
 903
 904
 905
 906
 907
 908
 909
 910
 911
 912
 913
 914
 915
 916
 917
 918
 919
 920
 921
 922
 923
 924
 925
 926
 927
 928
 929
 930
 931
 932
 933
 934
 935
 936
 937
 938
 939
 940
 941
 942
 943
 944
 945
 946
 947
 948
 949
 950
 951
 952
 953
 954
 955
 956
 957
 958
 959
 960
 961
 962
 963
 964
 965
 966
 967
 968
 969
 970
 971
 972
 973
 974
 975
 976
 977
 978
 979
 980
 981
 982
 983
 984
 985
 986
 987
 988
 989
 990
 991
 992
 993
 994
 995
 996
 997
 998
 999
 1000

lit. aposto. noce. patro ecclesia. In vndecima li-
 mitatione. allegans ita tener e domin. Card. in
 clemen. j. in 15. colum. versicu. sed post longā
 cogitationem defendo partem Plebani. de sup.
 neglig. prela. & domin. Abb. in sua disputa-
 tio. incipien. augerio. in fine secundi dubij. ver-
 sicul. aut patronus neque consenti &c. subin-
 gens Fely. istas duas autoritates domin. Cardi-
 na. & Abb. se plurimi facere, quoniam sapius
 secundum eas consuluit, & obtinuit. quam opi-
 ni. tenet idem Fely. in ca. cum Bertoldus. de re
 iudica. in 4. cel. vers. tertio aduerte. vbi dicit
 hoc esse bene gustandum. & in 5. colum. versicu.
 quarto limita. & in c. cum ex officij. in ante
 penul. & vlt. col. de prescr. & ita etiam voluit
 domi. de Rota in sua decisio. 528. incip. nota in
 tra tempus patroni. in anti. concludentes, & qd
 si episcopus conferri beneficium alicui intra
 tempus patroni, & patronus intra tempus iu-
 ris non presentet aliquid, & alius postea
 impetret a Papa illud beneficium cum clan-
 sula, si non fuerit alteri ius quæsitum, quod
 istorum potior erit ille, cui fuerit per episco-
 pum collatum dictum beneficium: distinguen-
 tes tamen, an episcopus contulerit ipsum bene-
 ficiū tanquam deuolutum, an vero si impliciter
 iure ordinario, primo, & originali: ut ibi
 per eos. & quod ista opini. sit vera, bene facit
 quod notabiliter voluit do. Abb. in d. cum ex
 officij. in vlt. col. de prescr. dicens, & quod si
 facta est collatio per ordinarium intra mensem
 datum expectantibus, iuxta cle. vnicam. de con-
 ces. preben. quod talis collatio valet, si expe-
 ctans non acceptauit, volens similiter quod va-
 leat collatio facta per ordinarium de beneficio
 tanquam deuoluta, licet deuolutio sequatur
 post collationem. Secundo bene facit decisio
 Ro. 422. incip. nota primus secundus. in anti.
 vbi concluditur, & quod si primus data nunquā
 acceptauit, prout facta secundo, intra men-
 sem valet. Tercio adduci potest alia decisio
 deccxl. incip. patronus clericus in antiqui.
 & vbi dicitur, quod licet clericus patronus non
 possit accumulare in presentando, ut habetur
 in cap. cum autē. de iure patro. tamen secunda
 presentatio facta ab eo, de facto reconualescit
 etiam eo inuito, si primus ab eo presentatus ce-
 dat. Quarto ista opi. potest comprobari per re-
 gulam cancellariæ Inno. 8. quæ est penult. in
 regulis expectatiuarum, quæ incipit. Item idē
 sanctissimus dominus noster suorum predeces-
 sorum &c. volens, quod si minus prerogatiua
 acceptent ante magis prerogatiuos, quod
 acceptationes suæ tenent, si postea ipsi magis
 prerogatiuati non pro sequantur, vel non pu-
 blicent acceptationes suas. Et intellexi quod
 ista eadem quæstio fuit anno præterito venti-
 lata in Rota, & quod ita fuit iudicatum, dum
 ista quæstio uertetur inter duos Ferrarien-
 ses. Tu ergo prælate teneas ista menti, quia si
 ualebis ea praticare, poterunt tibi afferre nō
 mediocrem utilitatem.

Cautela

Cautela pro iudice ad obuian-
dum calumniis, petentium di-
lationes animo differendi iu-
diciū. XLVI.

- 1 Dilatio ad producendum ſuos teſtes abſentes, per iudicem concedi debet.
- 2 Teſtes quotieſcunque aliquis in iudicio producit, tenentur ei expenſas facere, & omnia neceſſaria ſubminiſtrare.

SAEPISSIME litigantes volentes dif-
ferre iudiciū, comparent coram iudi-
ce, vel immediate poſt litis conteſtationem,
vel poſt primam dilationem habitam, dicentes
ſe non poſſe probare de iuribus ſuis, ex eo qd
teſtes ſui ſunt in partibus longinquis, idcirco
petunt dilationem competentem, quæ non po-
teſt eſſe niſi longa ad producendum dictos ſuos
teſtes abſentes: ¶ quæ quidem dilatio debet
per iudicem concedi: ut habetur in §. & quo-
niam. in autent. de teſti. & in l. iudices. cum ibi
nota. C. de fide inſtrum. Tu autem iudex qui ha-
bes ſuſpicionem, quòd talis dilatio quæ peti-
tur, animo petatur calumniandi, & protelandi
iudiciū: ſi vis tali calumnie obuicare, cautela
eſt, quòd ſi illi teſtes quos pars aſſerit abſentes,
ſint ſecundum aſſertionem partis in aliquo lo-
co illius provincie ſeu illius territorii quod re-
gis, quòd tunc dicas parti petenti dilationem
ad producendum dictos teſtes, quòd eam ſibi
concedas, & eos citabis, & per competens tem-
poris ſpatium eos expectabis, ſed in primis &
ante omnia deponat pecuniam pro expenſis ip-
ſorum teſtium, quas facient in veniendo, ſtan-
do, & redeundo: ¶ nam quotieſcunque quis in
iudicio producit teſtem, tenetur ei facere expen-
ſas, & ſubminiſtrare omnia neceſſaria: vt no. in
l. quoniam liberi. C. de teſti. & in l. eos. §. ſi quis
autem. C. de appel. & iij. q. iiii. §. venturis. & c.
ſtatutum. §. penul. de reſcrip. lib. vi. vbi expreſ-
ſe text. loquitur de expenſis fiendis in venien-
do, ſtando, & redeundo, quia officium ſuum ali-
cui non debet eſſe damnoſum: ut c. cum non de-
ceat. de electio. in vi. & cap. magnæ. de voto. &
iſto caſu, ſi iudici videtur, poteſt vt ſuperius di-
ctum eſt, dicere parti aſſerenti ſe habere teſtes
abſentes, citabo eos & expectabo, ſed deponere
ante omnia pecuniam pro expenſis quas faciet
in veniendo, ſtando, & redeundo: & tunc ipſa
pars forſitan cauſa non exburſandi tantam pec-
uniam, ceſſabit a prædicta calumnia: quia ſi re-
cuſabit ipſam pecuniam deponere, nec tu tene-
beris dare dilationem ad producendos ipſos te-
ſtes. Ita ſingulariter dixit glo. in dicto c. ſtatut-
um. §. penulti. de reſcrip. libr. vi. quam refere-
& ſequitur domi. Abb. poſt alios in cap. conſti-
tutus. de fideiuſſo. & Paul. de Caſt. in l. interdū.
ſi. de iudi. Secunda cautela eſt, ſi dubitas, quòd

dilatio quæ tibi petitur per vnā ex partibus,
illud fiat cauſa calumniandi, & cauſa differendi
negotium: ſi vis tali calumnie obuicare factas ei
vnā coniminationem, cum ſit, quòd ſimiliſſi-
me tenes, quòd illam dilationem petat cauſa li-
tem in longum protrahendi, ſi per dictos teſtes
quos aſſerit eſſe abſentes, non probabit inten-
tionem ſuā, quòd muldabis eum in tanta quan-
titate pecuniæ, quòd facere poteris, ea poſtea
non probante: quo caſu, forſitan metu muldæ
ceſſabit & a calumnia. ita pulchre docet Per. de
Anch. in d. c. conſtitutus. de fideiuſſor. quem ibi
refert & ſequitur Imo. in vlt. col. verſ. alia cau-
tela eſſe poteſt. dicens iſtud dictum eſſe menti
tenendum, & quòd in practica sæpe occurrit:
quòd dictum etiam referunt, & approbando ma-
gni faciunt Alexand. in vltim. colum. & domin.
laſ. in pen. in l. j. ſi quis ius di. non ob. & Ale-
xan. in l. ſi filiustamilias. §. diui. circa fin. de leg.
j. & dom. Lancel. Decius. in d. l. interdum. ſi. de
iud. appellans hanc elegantem cautelam.

Cautela pro iudice ad enitandū
pœnam ſtatuti, quando in-
tra tempus limitatum
non poteſt determi-
nare cauſam. XLVII.

- 1 Sententia iſta an valeat, condemnno, vel abſoluo,
prout quiſque ex actis eſt condemnandus, vel
abſoluendus.

PLERVNQVE per ſtatuta locorum cau-
rum eſt, quòd iudex non determinans cau-
ſam intra tale tempus, cadat in talem pœnam:
quo caſu poſtea contingit, quòd iudex aut
per negligentiam, aut aliquo negotio detentus,
intra tempus a ſtatuto taxatum non vidit acta:
& tunc ſalua conſcientia, non poteſt ſuam ſen-
tentiam ferre, immo ſi vellet iudicare ipſa con-
ſcientia poſtpoſita, poſſet taliter pronunciare,
quòd faceret litem ſuam, iuxta no. in l. ſi. C. de
pœn. iudi. qui mal. iudica. & in l. cum prolatis.
ſi. de re iudic. ſi vero non ſententiat intra tem-
pus debitum ſecundum formam ſtatuti, cadit
in pœnam: quomodo ergo faciet iudex, quan-
do non vidit proceſſum, euitare pœnam ſtatuti?
Dic quòd cautela eſt, quòd non pronunciet
in hunc modum, Condemno & abſoluo, prout
quiſque eſt condemnandus, vel abſoluendus ex
actis: ¶ quia iſta ſententia hoc modo prolata,
valeat & tenet, & ſatis dicitur eſſe certa, ex quo
ex actis poteſt certificari: iuxta no. in l. iij. C. de
ſent. quæ ſi. cer. quan. profer. & per Innoc. in c.
ij. de libel. obla. & iſto caſu, per huiusmodi
ſententiam, iudex euirat pœnam ſtatuti. ita no.
dixit d. Abb. poſt do. Anto. in c. pe. circa ſi. de tu-
dic. ubi etiam Felyn. in pen. col. & Bald. in l. ait
NN 3 prætor.

¶ Quod iud.
An iudex poſſit
cōueniri, ſi eius
negligentia de-
bitor pupillus
aufugit, vide d.
Lud. Ro. in cōſ.
ſuo celvij. qd
incipit, ex tri-
bus concludit.
Et qd ſi iudex
expreſſe habeat
relationem ad
acta, & ex actis
ad quæ habetur
relatio apparet
de errore iudi-
cis in ſententia,
an talis ſenten-
tia ſit nulla? dic
quòd ſic, ſecun-
dum communē
concluſionē. vi
de per d. Alexā.
in conſi. cxxij.
in primo libro
conſiliorū, ibi,
quod autem di-
cere ſnæ &c.

prætor. §. si iudex. ff. de re iudi. dicens hanc cautela esse pro iudicibus imperitis, vel non habentibus tempus deliberandi. ponit idem Bal. post Ias. Bul. in l. cum iudex. C. de sent. & in l. si de meis. §. fin. ff. de arbit. dicens, quod in illa ciuitate ita fecit quidam collateralis, qui absoluit absoluitur, & condemnauit condemnandum, prout ex actis apparebat. Sequitur domi. Lancel. dicens, hunc esse singularem modum in l. non quemadmodum. ff. de iudic. Secunda cautela est, quod absoluat partes ab obseruatione iudicii iurando de causa sibi non liquere: quia hoc modo similiter euitabit pœnā a statu to impositam. ita pulchre voluerunt Ang. Pau. de Cast. & Alex. ibi, in prin. in l. si vni. alias incipit, Pomponius. ff. de re iudi. Ange. & Alex. ibi, in iij. colum. in l. ait prætor. §. si iudex. ff. eod. Angel. & Paul. de Castr. in di. l. non quemadmodum. ff. de iudi. Bald. in capit. j. §. sancimus. versicul. sed hic incidenter queritur. quo tempore. mil. inue. pet. debe. in v. lib. feud. Tamen ista cautela est, intelligenda iuxta ea quæ habetur per Bart. in l. propterandum. §. sed. & si quidem. in iij. oppo. C. de iudi. & in d. l. si de meis. §. fin. ff. de arbit. scilicet quando ipse iudex non posset redargui de culpa, secundum Alex. in d. §. si iudex. & Fely. in c. penul. de iud. & in c. causam matrimonii. de offic. deleg. propterea prima cautela est tutior.

Cautela ut primus emptor præferatur secundo, quando secundo res prius fuit tradita.
XLVIII.

- 1 *Vendat si quisquam rem vni, & postea ipsam vendat alteri, & prius sibi tradat, secundus emptor ipsius traditionis vigore, emptori primo præferatur.*
 - 2 *Vendat si quisquam rem alicui, & ei cum iuramento promitteret, alteri non videre, tamen si postea eam venderet & traderet secundus emptor non obstante iuramento, primo præferatur.*
 - 3 *Constitutum precarii a constituto simplici, in quo differat.*
 - 4 *Hypotheca tantam vim habet, quod dominii translationem impedit.*
- SI QVIS ¶ vendit rem vni, & postea ipsam vendat alteri, & prius sibi tradat, secundus emptor vigore ipsius traditionis præferatur primo emptori: & sic non habet locum illa vulgata regula, qui prior est tempore, potior est in iure: ut de primo est text. in l. qui tibi C. de hæ. vel actio. vendi. & in l. siue autem. §. si duobus. ff. de public. & text. & ibi per omnes in l. quoriet C. de rei vendi. & ista regula est adeo vera, quod primus emptor pro suo interesse non posset se opponere, vel impedire quomi-

nus secundus emptor in possessionem mitteretur: ut voluit Iacob. But. in l. manifestissimi. C. de fur. quem refert & sequitur Bald. in c. j. in j. col. ver. extra nota. in tit. quæ si. in v. feudo. & vltimus est adeo vera, ¶ quod si aliquis venderet rem alicui, & ei promitteret cum iuramento alteri non vendere, tamen si postea eam venderet & traderet, secundus emptor non obstante iuramento præferretur primo. ut in terminis decidit Ioan. de Imo. in repe. c. cum contingat. de iureiur. in j. col. vers. quantum ad ipsam rem. quia iuramentum non habet vim impediendi translationem dominii: ut pulchre tradit Bald. in consil. cccxv. incipien. inter tres marchiones. in iij. parte. licet talis vendens per talem venditionem incidat in pœnam falsi: ut est text. in l. qui duobus. cum ibi not. ff. de fals. vide insurrexit communis practica omnium tabellionum, quod quando constituunt instrumenta alicuius venditionis, vtuntur duplici remedio ad hoc vt primus emptor indifferenter præferatur secundo. primum remedium est, quod in instrumento apponunt constitutum, videlicet quod dictus vendens constituit se nomine ipsius emptoris possidere quia constitutum habet istam vim, quod primus emptor præferatur secundo: prout fuit originalis decisio Guido. de Suza, in l. fina. de sacr. sant. eccle. & in l. quoriet. C. de rei vend. quem refert & sequitur Ioan. And. in addi. Spe. in tit. de emptio. & v. d. §. sciendum. vers. & nota tenet Bal. in Rubric. C. de contrah. empt. in xvij. q. A. lexan. in consil. xiiij. incipien. circa primum dubium quo queritur nunquid dicta donatio. in fi. in j. volum. & consil. xxv. incipien. viso testamento condito per Angelucium. in vlti. colum. in iij. volum. & ratio istius decisionis est, quia dato quod constitutum sit actus fictus, tamen per ipsum transferatur dominium & possessio, perinde ac si vere res esset tradita: ut est text. in l. certe. §. j. vers. si proprie possidere videor. ff. de prece. per quem text. ita tenet Bart. & moder. in l. ab emptione. ff. de pact. & Bartol. in l. interdum. & in l. quod meo. vbi plene per Alex. ff. de acquiren. poss. & Bar. in repe. l. creditores. C. de pigno. in iij. col. versicul. sed quid si in instrumento. & in vij. col. vers. sed pone quod debitor. ¶ vbi posuit illam notabilem differentiam inter constitutum precarii, hoc est quando in instrumento dicitur, quem fundum dictus venditor constituit se nomine ipsius emptoris possidere. Et sic non adiungitur illud verbum precario: nam primo casu per ipsum constitutum precarii, non transferatur nisi civilis possessio: naturalis vero remanet penes ipsum constituentem. Secundo vero casu, scilicet per constitutum simplex transferatur non solum civilis, sed etiam ipsa naturalis, adeo quod nulla detentatio solummodo remanet penes ipsum constituentem. quam opinionem sequitur Angel. de Aret. in §. actio.

Cautela pro potestatibus terrarum, ut non teneantur pro delicto suæ familiæ.

X L I X.

§ actionum in materia constit. ver. aduersas tamen quod aliqui notarij. institui. de actio. dicens quod vtilius est pro emptore ad hoc, vt in eum transferatur omnis possessio, quod non adiciatur illud verbum, p. ecario, sed simpliciter dicatur, quam rem venditam dictus venditor constituit se nomine ipsius emptoris possidere. sequitur Practicus Papien. in forma libelli, in contrah. venditionis, in verbo constitutus ex nunc. vbi ipse dicit, quod vtilius est, vt quis constituitur simpliciter se alterius nomine possidere, quam precario nomine. sequitur Bartho. Capul. in suo consilio 4. incip. vbi querela producta per Nicolaum & do. Iaf. licet de p. ecariis autoritatibus excepto Angel. non faciat mentionem in d. l. ab emptione in 8. colum. ff. de pac. Secundum remedium est quo veniunt notarij ad hoc, vt primus emptor in differente preteratur secundo, quod in instrumento apponunt hypothecam, videlicet quod pro obseruatione predictorum dictus vendens obligat ipsi emptori omnia bona sua, & preterea illam rem, quia si postea alij venderet & traderet, a primis emptor preteratur omnibus alijs: ¶ quia hypotheca habet tantam vim quod impedit translationem dominij. vt est casus secundum veram litteram Pisani. in l. si creditor. vbi Barto. ff. de distr. pigno. vt no. Barto. & alij in l. ea l. C. de condit. ob causam Barto. & moder. in l. si ita quis. §. ea l. de verbo. obliga. & Barto. vbi hoc in terminis dicit, in l. qui ableni §. j. in fin. ff. de acqui. rend. poss. Pone modo, quod tu emisit aliquam rem, quæ res per ipsum venditorem fuit alteri postea vendita, & prius sibi tradita, & de prima venditione nū fuit confecta scriptura, quæ in contrah. emptoris & venditionis, de necessitate non requiritur, vt not. instit. de empti. & vendi. in princip. vel si fuit confecta, non fuit appositum, nec const. di. nec ipsa hypotheca: quo casu, per quæ superius dicta sunt, secundus emptor vigore traditionis debet preterari tibi primo, quomodo facies, ad consequendam dictam rem a te primo loco emptam? Dic quod cautela est, ut coneris probare, quod ipse secundus emptor sciebat primam venditionem esse factam, quia dato, quod postea in ipsum per traditionem fuerit translatum dominium tamen propter fraudem suam qua vsus est emendo, cum sciret primam venditionem, tu primus emptor poteris ipsam rem ab eo reuocare per actum neni pratoriam, competentem ad reuocandum alienata in fraudem. ita signanter dixit Bald. in rubric. C. de reuoc. his quæ in fraud. credi. circa princip. & ita similiter tenet Saly. in d. l. quoties. de rei. vend. in 10. oppo. & ibi clarius Albe. de Rosa. & domi. Iaf. qui allegat text. cum ibi notatis in l. si ea res. §. si. ff. de actio. empti. & do. Iaf. in l. & inter diuinum. in 9. columna, versiculo. item adde, quod si aliquis venditio. de sac. san. & ecclesi. vbi dicit, hanc esse elegantem decisionem, & menti tenendam.

1 Potestas terrarum in delictis, an pro familia teneantur.

2 Episcopus tenetur pro delicto sui vicarij, vel alterius officialis delinquentis in officio sibi commissi, nisi statim quod scierit, eius delictum purgauerit.

1 **POTESTATES** ¶ terrarum ducentes secū familiam, si aliquis de familia delinquat circa suum officium, ipse potestas tenetur ad poenam ipsius delicti: intellige de poena pecuniaria non autem corporali, tamen potestas liberatur, si exhibet ipsum delinquentem. vt nota. Barto. in l. prima. §. familiar. & §. fin. ff. de publica. & in l. si post depositam. C. de allesto. in l. debet. ff. nau. caupo. & Rab. & in l. j. ff. ad repetun. & pulchre per Bald. in suo consil. 336. incip. casus est talis d. Ioannes de Castellio 2 not. in 4 par. Similiter ¶ & episcopus tenetur pro delicto sui vicarij, vel alterius officialis delinquentis in officio sibi commissi, nisi statim quod scierit purgauerit eius delictum. pro ut voluit Do. de Rot. in sua decis. 278. incip. si vicarius in no. Pone modo, quod forma statutorum, vel electionis dicit, quod potestas teneatur in fine officij exhibere totam suam familiam, vel pro delinquentibus soluere poenam, vt etiam est de iure communi, vt superius dictum est. quæ cautela erit ad hoc, vt potestas non teneatur ad neutrum, videlicet nec ad soluendum, nec ad exhibendum, quando aliquis de sua familia delinquit. dic, quod cautela est, quod ponat ipsum in banno, quia si postea in fine officij petet ut debeat presentare suam familiam, ipse respondebit, quod conditio quæ non potest impleri ex facto illius, cui debet impleri, habetur pro impleta, vt li. iure ciuili: vbi Bartol. ff. de conditio. & demon. & l. 3. vbi Bartol. & l. quæ sub condicione. §. quoties. ff. de condit. instit. sed ille qui de sua familia commisit delictum in officio, est bannitus auctoritate ipsius reipublice & sic cum per ipsam rempublice. stet quominus ualeat ipsum bannitum presentare, sequitur, quod ipse potestas debet haberi pro excusato, ita notabiliter docet Bald. in l. obseruare. §. proficisci. in prima columna, versiculo, quid si statutum. ff. de offic. procon. & lega. & in adde. Spec. in titul. de acc. ver. sed nunquid tenetur potestas. in l. si vero. in fi. ff. qui satis. cog. vbi dixit, quod ista est optima cautela, pro officialibus. sequitur Paris de Putco in suo tract. syn. in verbo, familiaris. §. an ex eo quoti fuerunt familiares. vers. potestas

a Primus em. Quod tamen ille emptor cui primo res est tradita, licet secundus sit, preteratur in emptione, etiam si tempore venditionis nullum ius habeat venditor. vide per do. Lud. Ro. in consil. suo 270. quod incipit, pro decisione propositi thematis in princ. Nam emptori primo presumitur facta traditio, si precium prius soluerit: & ideo preteratur secundo Bald. singulariter in c. si facta. si de seu. su. contro. vers. inter do. & agn. gloss. est in l. 2. §. si duobus. ff. de publ. gloss. est not. & Bartol. in l. fin. C. de sacrosanc. eccl. per Paulū de Cast. in consil. suo 373. per Abb. in cap. iug. gestum. de iure patron. vide etiam per domi. Ale. de lmo. in consil. suo 14. qd incipit circa primū dubiū. per Iaf. in l. inter diuinum. sub numero 8. de sac. san. ecclie.

NN 4 Ras

a Qui tenet.
Sed an quæ fa-
cit familia do-
mini, censetur
de voluntate &
conscientia do-
mini fecisse. ut.
Bart. ff. de ope.
no nunc. in l. de
pupilo. in § si
quis ipsi præto-
ri. & in l. j. ff.
quod ui aut clā
allegat ca. con-
stitutus. de te-
sti. allegat Ro.
text. in l. 4. in
prin. ff. de mino-
ri. vide per eun-
dem. d. Lu. Ro.
in consilio. suo
152. quod in
cip. præfens ac-
culatio. ibi. cir-
ca fi. cōsiliij. pri-
ma quia quæ fa-
cit, &c.

flas qui a tenetur pro suis familiaribus, & d.
Amad. de Castell. similiter in suo tract. synd. in
verbo, item in eo, quod dicti socij milites fue-
runt negligentes, in inquirendo pro armis.
dicens hanc esse optimam cautelam. Aduert e-
tamen, quod si ista cautela debet habere locū,
opus est, quod si habuerit bannum ex alia causā,
secus si pro illamet, pro qua debeat exhiberi.
ita Bal. in d. ad l. Spec. in tit. de acc. vers. sed nū
quid tenetur potestas. & Ang. in l. qui exhiben-
di. ff. de custo. reo. & Paris. de Puteo in d. suo
tract. in verbo, carcer. §. an potestas qui aliquē
tenebat. ver. an si carceratus se occidit.

Cautela contra statutum dispo- nens, quod instrumentum post tantum tempus non exequa- tur. L.

1 *Iudicis alie partes non sunt, nisi nocentem c. n-
demnare.*

SI contingat exire statutum disponens, quod
instrumenta circa talem materiam, puta
mutui, non debeant post tantum tempus, puta
decennium, mitti executioni, quomodo fructus
tui, qui habes instamen. u. mutui contrahi
ante per decem annos, ad faciendum, quod ta-
le instrumentum non obstante dispositione sta-
tuti, habeat tibi opitulari. d. c. quod cautela est
ut non petas dictum instrumentum mitti execu-
tioni: quia hoc modo obstarat tibi exceptio
statuti, sed agas via ordinaria contra eum de-
bitorem petendo tuum creditum, quia si debi-
tor confitebitur se esse debitorem, tunc conse-
queris tuum creditum, quia alie non sunt par-
tes iudicis, nisi confessum condemnare, ut l. v-
nica. C. de conf. si vero negabit, tunc ad liqui-
dationem iurium tuorum, producas ipsum in-
strumentum: & hoc modo nasceretur sententia,
quæ postea erit ipsa, quæ mittetur executioni.
& sic licet per statutum sit præclusa via ad exe-
quendum ipsum instrumentum, tamen non e-
rit præclusa ad probandum istam cautelam. tra-
dit Bald. in l. 3. quæ incipit, plane. ff. quod falsi.
tu. au. dicens ita aud u. ff. a Barto. dum illam le-
gem legeret. quam cautelam sequendo Bald.
approbat Fran. de Crema. in suis sing. 138. in-
cip. statuto cauetur. & quam opi. similiter repe-
rio tenere quendam Ant. de Canaris, in quo-
dam suo tract. de execu. instru. in l. vj. q. & quem-
dam d. Lud. de Barziz, in quodam suo tracta. de
guarentigia. in 6. q. in prima parte.

Cautela ad liberandum tutorem seu administratorem a dolo fu- turo. LI.

1 *Tutorem si aliquis filius relinquit, seu bonis suis*

Thom. Ferrat.

*administratorem, & ei legat liberationem a red-
denda administrationis ratione, per tale libera-
tionis legatum, scrupulosa inquisitio remissa in-
telligitur.*

2 *Dolus futurus nullo modo remitti potest.*
3 *Dolus de præterito, bene remitti potest.*

SI quis relinquit tutorem filiis, seu bonis
suis administratorem, & ei legat liberatio-
nem a reddenda ratione administrationis, per
tale legatum liberationis, intelligitur remissa
tantummodo scrupulosa inquisitio, & sic ea,
quæ per eum gesta fuerint negligentia, & leui
culpa, non autem intelliguntur remissa ea, quæ
perperam & dolose administrauerit, nec simili-
ter a præstatione reliquorum: ut est casus in l.
quidam decedens. ff. de admi. tu. & in l. si quis
rationes. & in l. Aurelio. §. Gaius. ubi late Bar.
ff. de l. leg. & in l. si seruus veritus. ubi Bart. &
alij. de leg. j. sed si testator non simpliciter li-
beraret tutorem, seu administratorem, a ratio-
ne reddenda, sed expresse specificaret ab his,
quæ dolo geret, & a præstatione reliquorum, ta-
men tali liberatione non obstante, posset ipse
administrator cogi, reddere rationem villica-
tionis sue: quia si talis liberatio valeret, esset re-
mittere dolum futurum, quod nullo modo
fieri potest. ut l. si vnus. §. illud. ff. de pact. quia
hoc modo daretur materia delinquentis, quod
in iure non patitur, ut l. conuenire. ff. de pact. do-
ta. & cap. quemadmodum. de iureiur. & ita fir-
mant glo. & Bart. in d. l. quidam decedens. ff.
de admi. tu. & Bart. in d. l. Aurelio. §. Gaius.
de lib. lega. in 4. colum. vers. sed quid si relin-
quitur liberatio alicui, pro administratione fu-
tura. Modo reuoco in dubium, nunquid posset
reperiri cautela, ad liberandum tutorem, seu ad-
ministratorem, a futura administratione dolo-
sa. d. c. quod sic, videlicet quod testator, nō sim-
pliciter ei legat liberationem, sed vl. etius pro-
cedat, dicendo & si ab eo exigeretur aliqua red-
ditio rationis, vigore cuius condemnaretur ex
nunc, prout ex tunc, omne id, & totum in quo
condemnatur, ei legio, nam per istud lega-
tum hoc modo factum, heres non prohibebit
exigere rationes ab ipso administratore,
de præstatione reliquorum, & de his quæ dolo
gesserit, tamen si in aliquo condemnabitur vi-
gore legati, hæres cogetur ipsum liberare, quia
per istud legatum testator non dicitur remitte-
re dolum futurum, sed debitum futurum,
postquam in certitudinem venerit. §. & sic
intelligitur remittere ipsam obligationem, in-
surgentem ex dolo de præterito, quod bene
fieri potest, ut est text. in d. l. Aurelio. §. Me-
ura. & no. Bar. in locis superius allegatis. istam
cau. tradit Dyn. lac. de Arc. & Rayn. de Foroli-
ui. in d. l. si quis rationes. de lib. le. quos refert
& sequit Ang. in cōs. 185. incip. Bru. notar. volē-
tes, quod licet nō possit per directū relinqui admi-
nistratori liberatio a dolo futuro, & a præstatio-
ne reliquorū, tamē per indirectum bene possit,
legan.

legando ei omne id, & totum in quo conde-
mnetur, quam opem etiam tenet vulgo, in l. cu
necessitatem. C. de fideicommissis, & secundum
eam etiam consilium Cyn. prout refert Salve-
in dicta l. cum necessitatem tenet Ang. in cons.
cxliij. incip. reuocatur in dubium. verficul. qui
vult ergo a ministratore. & in cons. clxxiij.
incip. Gilus Hugonis de Cortono. cui consi-
lio, ut ibi patet, se subscripserunt praestantissi-
mi Doctor. Fran. de Albergotis. Petr. de Perusi.
Do. Arch. de Aldigeris, lo. de Lig. Ant. de Pre-
sbyteris de Bononia. hanc opin. si militer tenet
in reperienda volentis doct. d. Fran. de Peto Floren-
tinus in suo cons. clxxvij. inter consilia Socy.
incipit. in presenti consultatione sunt videnda
principaliter tria. in quarta colum. verfic. circa
tertiam. & vltimam difficultatem. Tamen istam
cautelam non pono pro constanti, quia passus
est multum dubitari legatum, de quo supra,
valeat adeo, quod l. Alex. tangens eum, refert
suspensus tanquam dubius, videlicet in suo co-
silio. incip. circa id quod queritur. in ij. volu.
& in cons. cxliij. incip. preliuppono primo, cir-
ca consultationem praemissam in v. volu. Sed
contrariam partem, scilicet quod talis legatus,
non valeat tanquam malignus nutritum,
& tanquam dans occasionem spoliandi miseros
pupillos, tenet Salve. Philip. Corne. & domin.
lat. in d. l. cum necessitatem. C. de fideicommi.
Ang. de Are. in suo tractat. de testa. in fin. glo. ff.
super verbo, tutores. & in §. actio in in mat-
ria tutelae. in xxv. quae. l. instituta. de actio. domi.
Ias. in l. actiones in fi. C. de transac. Practi. Papi-
in forma libel. quo agitur ad reddendum ra-
tionem tutelae, in verbo, analogitas. Petr. de An-
cha in consilii cxviij. incipien. patet habens
quinque filios. Angel. libi contrarius in consi-
clxxv. incipien. vilo dicto statuto. lo. de An-
na. in cons. lxxx. incipit. vtilis & intellectus his,
quae in theorema narratur. Eug. in cons. clxj.
incip. nobilis vir Henricus de Tossino. Barba.
in consilio lxxj. inter consilia Franci. de Curt.
incipien. sapienter optimus praedixit plurimula.
in vij. colum. verficul. capio secundum articu-
lum. Socyn. in consilio ccj. incipien. abunde
& subtiliter hanc consultationem absoluit. per
totum: allegans ita etiam consilium Baldi in
quo iam suo consilio incipien. retractor dedit
tutorem filio. & in consilio in eadem relinquitur
aliqui liberatio si in opinionem etiam am-
plexus & solennis Doct. Francisc. de Crema. in
suo consilio lxxj. inter consilia Alexandri. in
iij. volumine, quod incipit. Serenissimus & Chri-
stianissimus imperator.

Cautela ad instruendum volen-
tem probare communem u-
sum loquendi, ne faciat actum
nullum.

LII.

1 Loquendi communis usus in omni materia siue sa-
norabili siue odiosa, siue poenali, praesertim.

- 2 Nepoti appellatione, an filius filii secundum com-
munem usum loquendi, intelligatur.
- 3 Bestiarum appellatione quid veniat.
- 4 Materia in statutaria, quomodo probatio si de est.
- 5 Sermo omnis, qui vulgo auribus non conueniat, peni-
tus extraneus dicitur.

1 **T**V habes, quod communis opinio est,
qualiter in omni materia siue fauorabili,
siue odiosa, siue poenali, communis usus loque-
di & intelligendi, praesertim propria signifi-
cationi verborum, ut praecise dicit domin. Abb. in
cap. ij. in ij. nota. de arbi. de qua communi opi-
nio, habetur per Baldum, in l. quod si nepotes.
ff. de testamen. tutel. per Bartolum, Alexand. &
modern. in rubrica ff. de oper. noui nuncia. l. te
per Barbatum in sua repetit. rubric. extra de
fide instrumeto. in xj. char. verficul. sed quid si
communis usus loquendi ita se haberet. per d.
Azo. Panorm. vbi latissime per Fely. in proo-
decre. Mo. lo. tu vis in materia statutaria pro-
bare comunem usum loquendi, vel intelligē-
di, puta, quod appellacione nepotis, de quo
verbo facta est mentio in statuto, secundum
communem usum loquendi & intelligendi, non
intelligitur de filio filii, prout est de propria si-
gnificatione vocabuli, ut l. iuriscultus §. ne-
pos quoq. ff. gradi. intelligitur de filio fratris.
ut not. lo. An. in fundamenta. de elect. in vi. in
nouel. vel vis probare, quod licet appella-
tione bestiarum, de propria significatione, ve-
niant tantummodo bestiae fere, veluti vtili, vel
leones. ut l. j. §. bestias. ff. de postulat. tamen, quod
communis usus loquendi aliter se habet, quod
etiam in appellacione bestiarum, veniunt anima-
lia domestica, ut dicit Mathesil. in suo notabili
xcviij. incipien. no. vnum mirabile. quero a te,
quomodo probabis in materia statutaria istum
communem usum loquendi vel intelligendi, tu
recurras ad theoricam Bar. communiter appro-
batam, in l. Labeo. ff. de supelle. legat. videlicet,
quod capitulabis & probabis, quod a decem an-
nis citra, & per ipsum tempus, quod communis
usus loquendi vel intelligendi ita se habet, quod
appellacione nepotis, intelligitur de filio fra-
tris: & quod appellacione bestiarum, intelligitur
etiam de animali domestico: & si restes inter-
rogabuntur quomodo istud sciunt, responde-
bunt, quod per ipsum tempus ita communiter
ab omnibus dici audierunt. secundum Barto-
lum in d. l. Labeo vel respondebunt, quia com-
muniter dicitur, secundum Bald. post Dyn. in
l. de quibus. in fin. ff. de legi. contra Bart. in d. l.
Labeo. sed dico, quod in hac re decipis, quia in
materia statutaria, non sufficit probare comu-
nem usum loquendi fuisse, & esse a decem annis
citra, sed opus est probare, quod erat tempore
conditi statuti, alias probatio non relevaret pro-
bante. Istud fuit solenne dictum Fulgo. in l.
j. in prin. C. de iura. calum. dicentis se ita praesi-
casse, & obtinuisse in ciuitate Verone. & ratio
est in propter: quia ille qui vult interpretari sta-
tutum non secundum propriam significationem
verborum

NN 5

a Non dico. Si incidit quæstio spiritualis quæstio in facto uero, an secularis possit cognoscere, responderunt quum plures q. sic Bar. in l. c. de iudi. d. Anto. de Bu. & Car. Flo. i. c. tu. Jeord. cog. & i. c. c. si generale. de foro cõp. p. Bal. i. l. si huius diffinitum. Et de his q. sunt sui uel alii. in p. Pau. de Leazaris i. cle. j. de u. su. p. Ang. i. d. i. p. ut. l. u. inci. A. stes miles. per Fed. de Senis in cõf. xviij. inci. facta est lex. cõtrariu tenet idẽ Bar. in l. Titia. ff. sol. mat. qui uariavit. & Bal. in l. quõtes. C. de iud. uariavit per Pau. de Ca. in cõf. cxliij. & per Ioann. de Im. i. c. cum sit generale. p. Ro. i. pall. l. Titia. p. Bal. in cõ. clax. in. 2. lib. cõfiliõrũ. per Lud. Ro. in cõ. cxcix. quod in cip. i. proposita cõsul. ubi. p. m. i. s. tamẽ nõ obstantibus. Cõis tamẽ opi. est, q. quãdo de spiri. tualis quæstione dubitat sup. facto, q. laic. p. pos. sit cognoscere. ita p. d. la. Cal. & Ant. de Bur. in. d. c. tu. uide d. Alex. de Im. m. l. Ti. in. 4. co. so. mat. & p. d. Ias. in l. quõtes. C. de iudic.

verborum, sed secundum communem usum loquendi, nihil aliud uult inferre, nisi quod concurrente communi uti loquendi, & propria significatione uerborum, debemus dicere, quod statuens uoluerit statuere secundum communem usum loquendi & intelligendi, non autem secundum propriam significationem uerborum: quia ut dicit Bald. in ti. de pace Constan. §. opizoni. f. omnis sermo qui non consonat auribus uulgi, dicitur penitus extraneus, quia facit consequentiam, sed negabo assumptum, q. statuens habuerit respectum ad communem usum loquendi, cum sit, quod dicam, q. tempore conditi statuti non uigebat iste communis usus loquendi, ergo alleganti incumbit onus probandi, quia non sequitur, nunc est communis usus loquendi & intelligendi, ergo statuens uoluit dispositionem suam ita debere intelligi, quia possibile est, quod tempore quo factum fuit statutum, non erat iste communis usus loquendi, ergo ut dixit, alleganti debet hoc fundamentum sue intentionis probare, & hanc decisi. Ful. refert, & sequitur solennis Do. Vincen. Pal. leotus quem habeo ad pœnam in l. j. in. v. char. versic. item quia dictum est supra de communi usu loquendi. ff. si cer. pe. dicens esse perpetuo menti tenendum, & in effectu est tenenda, quia tale dictum raro alibi inuenies solutum per moder. & moderniores. sis ergo cautus tu qui uis probare in materia statutaria communem usum loquendi uel intelligendi, si uis, q. talis probatio habeat releuare, ut non probes, quod a decem annis citra fuit, & est communis usus, &c. sed probes q. erat tempore conditi statuti, aliis succumbes.

Cautela pro iudicibus secularibus, contra proponentes exceptiones remittendas ad iudicem ecclesiasticum. L I I I.

- 1 Iudicium si coram seculari iudice pendeat, & aliquis quæstio spiritualis cognitio incidat, talis cognitio ad ecclesiasticum spectat.
- 2 Index secularis sententiam iudicis ecclesiastici exequi non tenetur, quando uidet eam nullam, seu iniquam.
- 3 Litis pendentiam in orasus allegare non potest.

SI coram aliquo iudice seculari, pender iudicium, & incidat cognitio alicuius quæstionis spiritualis, talis cognitio seu quæstio, siue tractetur principaliter, siue incidenter, quãdo est iuris, non dico a quando est facti, non spectat ipsi iudici seculari, sed debet remitti ad iudicem ecclesiasticum, prout tenent Barto. & Paul. de Casti. in l. omni nouatio. C. de fac. san. ecclesi. Bart. & alii in l. quõtes. C. de iud. Bar. & omnes, ubi præcipue Alexand. in l. Titia. ff. sol. mat. Canonistæ in. ca. cum sit generale. de for. com. & in. c. tuam de ord. cogni. propterea quo

ii sic euenit, q. quando aliquis ex litigatoribus uult distellere iudicium ceptum coram iudice seculari, proponit aliquam de istis exceptionibus remittendis ad iudicem ecclesiasticum puta, quod contractus, uel instrumentum ulurarium, uel quod auctor, uel testis est excommunicatus, & sic de singulis, & ad hoc facit, ut iste in terim iudex secularis habeat superferre, donec de tali exceptione cognitum fuerit: & ad hoc, q. si in foro episcopi succumbat, valeat ad sedem apostolicam appellare: sic, ut similiter manus iudicis laici pendente appellatione, sint ligatæ, quia quando iudex laicus remittit aliquam exceptionem cognoscendam per iudicem ecclesiasticum, quemadmodum pendente cognitione, nihil potest innovare, similiter non potest quãdo per ecclesiasticum est lata sententia, sed ab ea est appellatum, etiam si in sententia iudex ecclesiasticus reuocasset omnes inhibitiones, ut pulchre consuluu. Fede. de Se in cõf. xviij. in. c. Nicolaus Petri. & ut tenet do. Ant. in. cap. tuam. ij. q. de ord. cog. & Alex. in cõf. lxij. inci. in causa & lite uertente infra Thomam. in. 3. uol. Reuoco ergo in dubium, nunquid posset reperiri aliquod remedium per iudicem laicum ad obuiandum istis calumniis? Dic, quod duplici cautela poterit uti. Prima est, quod quãdo proponitur coram se illa exceptio remittenda ad iudicem ecclesiasticum, quod tunc statuat terminum parti proponenti intra quem debeat coram se produxisse capitula, & omnia que probare intendit in curia ecclesiastica, ut sic uideat, an talia capitula sint releuatura, aut non. & si non admittat talem exceptionem, sed ad ulteriora procedat, quod iudice poterit fieri. ita solenniter fertur consulu. Saly. in quodã suo cõf. incip. in quæstione uertente, in castro agente. Et ibi dicentem se ita uidisse cõsultum per celeberrimos Do. Ioann. Calderi. & Ioann. de Ligna. quam decisionem refert, & commendando sequitur Alexand. in. d. l. Titia. in. 4. col. versicu. unum tamen nota perpetuo in practi. ff. so. matrim. & Fely. in dicto capitulo, cum sit generale. in. 3. col. uerbi. quarta declaratio & optima. de fo. com. Pro quo quando facit, q. pulchre consuluu. Pet. de Anch. in cõf. ccc. lxxxij. incip. retento ordine dubiorum. uersic. & hoc pro uero supposito uidebũ restat. f. ubi uoluit, q. iudex secularis non teneatur exequi sententiam iudicis ecclesiastici, quando uidet eam nullam, seu iniquam: unde dixit Ioann. Andre. in cap. cum in iure peritus. de offi. deleg. & in. c. j. de offi. ord. quod iudex laicus non teneatur exequi præceptum iudicis ecclesiastici, de cuius iniustitia scit, uel suspicatur. idem dicendum est in casu nostro, quod iudex laicus non teneatur remittere aliquam exceptionem ad curiam ecclesiasticam quando uidet talem exceptionem productam esse actum nullum, uidelicet non esse releuaturam ipsam proponentem. Secunda cautela est, quod quando iudex laicus uidet, quod coram se proponitur exceptio remittenda ad curiam ecclesiasticam, si

vult opponere illam uere, quando dubitat de aliqua calumnia, quod tunc assignet terminum, intra quem debeat tecum toto processu, coram iudice ecclesiastico presentasse, non dico de iuribus suis probasse, quia tale preceptum non teneret, nam si contingeret, quod proponens illam exceptionem, non se presentaret coram iudice ecclesiastico, intra terminum prefixum, iudex amplius non tenebitur ipsam exceptionem remittere, sed poterit ad ueriora iudice procedere. ita singulariter tradit Bartol. in l. pates. C. de appell. quam decisionem tacito autore sequuntur Ange. & Imol. in l. 2. ff. de re iud. ubi etiam Alexan. in j. col. qui eam multum commendat. sequitur Paul. de Cast. in d. l. Titia. in fi. ff. solut. ma. Ang. in l. 2. §. sed si dubitetur ff. de iudi. Felij. in d. c. cum sit generale. in 3. colum. versum est cautela, quod si secularis. ubi dicit istud esse perpetuo notandum. & Alexan. in l. de die §. si ff. qui satis. cog. ubi dicit, istud esse notatu dignum in practica. & ratio potest esse, quia morosus non potest allegare pendenciam litis, prout no. Bart. in l. sepulchri. ff. de sepul. viol. & in l. ubi ceptum ff. de iudi. & in l. quamuis. ubi etiam Paul. de Cast. ff. de da. inf. & d. Abb. in c. ex tenere. in fi. de re script. & in ca. proposuisti. in 2. col. post d. Ant. ibi, de foro comp. vnde dixerunt Bald. & Pet. de Angha. ibi in suis reportatis antiquis, in d. l. de die §. fina. ff. qui satis. cog. quos ibi etiam refert & sequitur Alexan. quod si remissus ad curiam episcopalem super aliquo incidente est, ibi in mora iudex primę causę potest ad ueriora procedere.

Cautela ad licite acquirendum unam rem absque aliqua solutione pretij, LIII.

- 1 *Fructus cuiusdam tacite compensationis iure quo casu in sortem computentur.*

TV cupis habere unam rem, puta unum fundum, sed tibi non est pecunia, nec alius modus, per quem possis emere dictam rem, quæro a te, an esset pulchrum reperire unam cautelam, per quam posses licite acquirere ipsam rem absque aliquo pretio. tu incipies ridere, dicendo, quod istę sunt ambages dic, quod imò est reperire cautelam, dummodo possis, & velis eam praticare, videlicet quod mandes alicui, ut velit nomine tuo de sua pecunia emere illam talem rem, & postea te absente, vel aliter, ipsam rem non peras: ¶ quia isto casu, omnes fructus, quos ille percipiet, iure cuiusdam tacite compensationis computantur in sortem: & sic elapso aliquo tempore, calculabitur, quod tot fructus erunt percepti, quot ascendent ad summam ipsius sortis, & per consequens consequeris ipsam rem, quod nihil tibi constabit. ita solenniter docet Bald. in rub. C. de contrahen.

emptione. in 15. quæst. quem refert & sequitur dominus Iason. in l. prima. §. mutui datio. in ultima col. versum 15. fallit. ff. si cer. pet. di. cens. quod istud est ualde notandum, & cordi tenendum: quia hoc modo quis poterit acquirere fundum, absque aliquo pretio.

Cautela ad obuiandum, quod debitor non ualeant impetrare saluum conductum dilatorum solutionis. LV.

- 1 *Mora modici temporis, magnum damnum asserere non solet.*
- 2 *Saluum conductus alicui concessus, quod non possit molestari nec in rebus, nec in persona, ad debitum iuratum non extenditur.*
- 3 *Alius iurato non solum princeps, uerum etiam summus pontifex, nunquam per aliquem actum suum de iure intelligitur.*
- 4 *Papa faciens constitutionem cum clausula, non obstante, non intendit uelle derogare seu tollere constitutionem, seu actum iuratum.*
- 5 *Papa seu imperator cassans consuetudines vel statuta nunquam consuetudines uel statuta iura a uelle cassare intelligitur.*
- 6 *Principes seculares super iuramentis o dīponere non possunt.*
- 7 *Papa nisi ex magna causa, super iuramento dispensare nequit.*
- 8 *Statutum cogens agnatos litigantes ad compromittendum, non habet locum, nec procedit, ubi actor promissionis iurata rigore ipsum rem conueniet.*

OCVLATA fide continue videmus, quod debitores qui tenentur soluere ad tale tempus, quando appropinquat ipsum tempus solutionis, impetrant a magistratibus terrarum per viam amicorum, & per allegationem impotentie unum saluum conductum, quod non possint per certum tempus molestari in rebus, nec in persona, quo casu, talis gratia seu saluum conductus valet, & tenet, ut est casus in l. quoties. & ibi notant omnes. C. de preci. impe. offe. & in l. vniuersa. C. eodem titu. ¶ quia mora modici temporis, non solet magnum damnum asserere: ut dicit text. in l. si debitori. ff. de iudi. Tu autem qui vis facere aliquem contractum, & destinare solutionem tibi faciendam ad certum tempus, si uis obuiare, quod adueniente tempore solutionis, si contingeret, quod debitor tuus impetraret aliquem saluum conductum, ut non possit molestari, nec inquietari in rebus, uel in persona, quod talis saluum conductus non tibi noceat, cautela est, quod in celebratione contractus, facias ipsum iurare, de solutione sibi tali tempore: quia si postea a principe seculari, vel ab alio magistratu impetrabit saluum conductum, ut sup a, tamen talis saluum conductus non comprehendit tuum creditum.

a Nō posse. Sed
an iuramentum
possit Papa re-
mittere, & su-
per illis dispē-
re. vide lare per
d. Lu. Ro. i. cō-
sili. 12. & an cō-
stitutio, siue sta-
tutum possit an-
nulare iuramē-
tū, vbi 3. q. d. cō-
sili. m. v. l. o. fa-
cto pposito, &c.
Sed an iuramē-
tū possit remitte-
ri per statutum
vide plen⁹ per
d. Alex. lmo. in
cōsili. suo. 127. in
j. vol. & cōsili-
ū legis, & quo-
tidianum.

dictum iuramentum: & sic poteris ipsum molestare
& in rebus, & in persona, perinde ac si ipsum
saluum conductum non impetrasset. ita elegan-
ter consulendo tradit Alex. in suo consili. 38. in-
ci. vlt. petitione. Ant. de Roma. in ij. col. versu.
circa secundam dubitationem in ij. vol. quē
refert & sequitur dom. sal. in d. l. quones. C. de
prec. impe. offe. & in l. fi. C. contra ius vel vti-
pub. & quem similiter refert & sequitur Fely.
in ca. constitutus. versu. statuta iurata. de referi.
& quam opi. similiter tenuit Alexan. in consili.
107. inci. vltis his quē in themate. in 3. col. ver-
sū. dico insuper, q. saluum conductus in ij. vol.
& q. saluum conductus. cōcellus alicui, quōd
possit molestari nec in rebus, nec in persona,
non extendatur ad debitum iuramentum. ista fuit
ante ipsum Alex. signanda decisio Cy. & Saly.
in d. l. fi. C. si contra ius vel vti. publ. quos etiā
refert & sequitur Anto. Corse. in sua repe. rub.
extra de iureiura. in xxij. privilegio iuramen-
ti. & rō. istius pulchre decisionis est: q. quia nō
solum princeps secularis, verumetiam summus
pontifex nunquam intelligitur per aliquē suū
actum velle derogare actui iurato, vel est casus
in d. c. constitutus & ibi notant omnes. de relc.
vnde dixit gl. iundo text. in c. cum nō deceat.
de elec. li. 6. quam ibi sequuntur omnes: & quā
mirabilē dixit Pano. in c. j. in ij. col. de his quē
fi. à maio. par. ca. q. Papa faciens constitu-
tionem derogatoriā etiam cum clausula, non
obstante, quōd l. cū non intelligitur velle dero-
gare, seu tollere constitutionem seu actum iu-
ratum quē glo. per scrip. in varijs locis multū
celebratur, maxime per Ro. in consili. 393. inci.
præsens consultatio in hac re incidit. in vltim.
col. ver. 2. respondetur. & in consili. 404. incip. in
casu proposita consultationis videtur prima
fronte dicendū. in fi. & in consili. 517. inci. in ca-
su proposita consultationis cause celeberrimo
rū. circa fi. & Alex. in consili. 125. inci. vltis & cō-
siderans statutus. in vlti. col. ver. confirmo. per
no. per glo. in j. vol. & Alex. in consili. 117. incip.
cum statutum dirigit prohibitionem. circa fi.
in 4. vol. vnde dixit Ang. in l. j. §. quē honora-
da. ff. quatum rer. actio non dat. quem refert &
sequitur Alexand. in consilio xxvij. inci. vlti. li
bello producto per procuratorem. circa fin. in
j. vol. q. quōd Papa seu Imperator cassans cō-
suetudines vel statuta, nunquam intelligitur
velle cassare consuetudines vel statuta iurata,
vt tenet idem Alex. in con. ecc. vij. inci. vlti. &
opportune discussio processu. in vij. col. ver. cō-
firmo per notata. in ij. vol. bene facit illa com-
munis opi. quē est, q. quōd principes secula-
res non possunt remittere, seu dispensare super
iuramento. cum iuramentum pertineat ad eccle-
siam, & ad Romanū pontificem, vt c. venerabi-
lem. de ele. & c. nouit. de iud. de qua comuni
opi. habetur per Cyn. & Pau. de Ca. in l. fina. C.
si contra ius vel vti. pu. & per d. Ant. in c. cum
contingat ve. si tertius casus. de iureiur. vbi la-
tee per Imo. in 3. membro. & per do. Abb. in 8.
col. ver. nunc ad prædicta applico. cum alijs

Thomat. Ferrat.

concor. traditis per dom. l. si in l. si si qui satis.
7 cog. in iō quod est plus, communis opi. est, q.
summu pontificem non a posse super iura-
mento licito, nisi ex magna causa dispensare, vt
habetur per glo. xv. q. vj. autoritatem. & clare
per gl. & ibi per omnes, maxime per Panor. in
c. quato. in ij. col. ver. sed quia hic fuit ad-
itus Papa de iureiuran. & Panor. in cap. ex mul-
tipli. de deci. & pulchre per Franci. de Cur. in
cōsili. lxxvj. inci. super præmissa relatiōe. in xvij.
col. ver. superest modo videre. & ad hoc ac-
cedat, quōd signanter consiliuit Paulus de Ca-
stro, in consilio mihi lxxvj. inci. vltis & conside-
ratis omnibus vbi voluit, q. q. statutum co-
gens agnatos litigantes ad compromittendū,
tale statutum non habeat locū nō procedat,
vbi actor conueniret reum vigore promissio-
nis iurata, quia reus petendo compromissum
fieri, incidere in per iurum, vnde non est veri-
simile, statuentes de hoc casu cogitasse: quia
hoc modo aperirent viam periturijs, q. non est
dicendum, iuxta l. j. C. si aduersus venditorem.
& c. si vero. c. cum simi. de iureiur. de qua ele-
ganti decisione clamauit Alex. in con. xxxvij.
incipien. vlti. & opportune discussio processu.
vij. col. versu per hoc facit. in ij. vol. vbi dixit,
illo anno tra fuisse iudicatum apud Parmā. Sis
ergo cautus tu, q. in omni contra. tuo cele-
brando apponas iuramentum solutioni, quia li-
cet postea debitores tui impetrabunt saluum
conductum dilatoriu solutionis, tamen talis
impetratio in nihilo tibi nocebit.

Cautela ut primæ literæ præua- leant secundis primo præsentatis, cum citatione subsecuta. LVI.

- 1 Rescriptum secundum impetrans ad literas, non faciens mentionem de primo, an ex quo casu obtineat, ut eius impetratio valeat.
- 2 Citeatur si quis ipsam coram iudice alius suo, qui ope exceptionis declinare poterat, an si contumax fuerit, declinatorias etiam ante litteras contestatam opponere poterit.
- 3 Notorium ab declinandi onere non releuat.

REGVLA q. antiqua erat, q. impetrans
secundum rescriptum ad lites, non faciens
mentionē de primo, talis impetratio tanquam
subreptitia, ope exceptionis erat nulla. Et sic
attendebatur tēpus datæ, nō aut præsentatiōis.
vt c. ceteri. de relc. & c. ex literis. de offi. delcg.
& c. ij. de do. & contur. & c. inter monasterium.
cū si. de re iudi. & ista regula erat adeo vera, q.
non solum debeat fieri mentio de primis lite-
ris, alias secundæ tanquam subreptitiæ nō tene-
bant, sed et opus erat facere mentionem de om-
ni clausula notabili, cōtenta in ipsis primis. vt
notabiliter dixit do. Ant. in c. dilecta. de re
script. & in d. c. ceterum in vltim. col. eod. tit.
& in cap. ex conquestione. in 3. notabili. de re-
stitu.

Alu. spol. & ibi etiam do. Abb. in iij. not. hinc est quod signanter consulti Oldrad. in consi. 324. inci. factum tale est dominus noster Papa Clemens quintus. in j. col. q. non sufficit fieri mentionem de gratia expectantis, nisi etiam fiat mentio de clausula antefieri in ea inserta. Tamen hodie, si impetraui vnum rescriptum, aduersarius postea & ipse impetret vnum aliud, non facta mentionem de meo primo, ipsum secundum valeat & tenet, & praefertur meo duobus concurrentibus. Primum si fuit diligentior me in praesentando. Secundum si res non sit integra, hoc est, q. praenerint me in iurisdictione, in faciendo me citare. ut est casus secundum communem intellectum in c. ut debitor de appella. propterea quotidie euenit, q. si à sede apostolica impetraui vnum iudicem de legatum, aduersarius & ipse postea impetrat vnum alium, & ad hoc, ut sua impetratio secundum loco facta praeualeat meae primae, conatur praenire me in praesentando, & ad hoc ut res non sit integra, facit me citare coram suo delegato. Tu ergo qui impetrasti primas literas, & aduersarius qui impetravit secundas, praenire te in praesentatione, & fecit te citare coram suo delegato, quomodo facies, quod tuae primae litterae praeualeant suis, non obstant praenotione praesentationis, & citationis. Dico q. debes esse cautos, ut antequam compareas, praesentes tuas primas, & postea comparas excipiendo de tuis primis, & de praesentatione facta, quia hoc modo, tuae praeualebunt suis, quia id quod dicimus secundum rescriptum, licet non faciat mentionem de primo valere, & praeferi primo, si prius fuerit praesentatum citatione subsecuta, est verum, si prius impetrans ante comparationem non praesentauerit, sed si praesentauerit, secus. Et sic omnis vis consistit in excipiendo, quia si prius impetrans citatus compareret, excipiendo tantummodo de prioritare litterarum nihil agit: sed secus est si excipit non solum de prioritare dante, sed etiam quod eas praesentauit ista est glo. & ibi norant omnes, praecipue Philip. Franc. in xij. col. cum 4 sequen. & Card. Aleram. in x. colum. in d. c. ut debitor. de appel. do. Anto. in c. plerumq. in pen. col. de rescript. & in c. si autem in prin. eo. ti. gl. do. Abb. & Fely. post alios in c. j. eo. titu. vbi Fely. post Do. ibi dicit expresse, q. prius impetrans debet esse cautos, quando citatur, antequam compareat praesente suas primas, & postea compareat excipiendo de prioritare dante, & de praesentatione facta, quia hoc modo tuae primae praeualebunt secundis primo praesentatis. Ad vnum tamen aduerte, quod si cautela praedicta debet habere locum, opus est, ut comparatio fiat intra terminum citationis, alias si prius impetrans esset contumax in prima citatione, non posset postea comparere etiam ante litem contestatam, & declinare se opponere de literis primo impetratis, & de praesentatione facta, quia licet contumax non videatur vnum prorogare iurisdictionem non sui iudicis, ut no. dixit Iuno.

in c. inno. de eo qui iur. ord. su. & Bart. in l. non videtur. la. prima. ff. de iud. & Bal. in l. si q. ex consensu. in 2. col. C. de episc. audien. & in l. gesta. in vlt. col. ver. quero nunquid pro actis praesumatur. C. de re iudi. & in l. licet. in vltim. col. C. de procu. & Ro. in consi. xlvij. inci. in spe & is supra consultis. Et hoc nisi iudex pronunciasset se iudicem competentem, & à tali sententia non fuisset appellatum, ut norant Iun. & Io. An. in c. praeterea. de dilatio. Bar. & Pau. de Ca. & Alex. in l. ij. si quis in ius voc. non ierit. tamen si quis citatur coram iudice alias suo, qui ope exceptionis poterat declinari, tunc si est contumax, amplius non potest opponere declinatorias, etiam ante litem contestatam, ut est singulare dictum Innoc. in c. ad petitionem. de accusat. Innocen. & do. Anto. in c. cum super. de offi. deleg. Bal. in d. l. si qui ex consensu. de episc. audien. & Alex. in d. l. ij. in 3. col. ff. si quis in ius voc. non ierit. vbi extēdit istud habere locum, etiam si esset certum aliqui declinatoria competere, ut ibi per eum, quia notorium non releuat ab onere probandi. ut no. gl. sing. in cle. appellandi. de appell. & q. conuentus coram iudice alias suo, qui ope exceptionis poterat declinari, si est contumax, sit praclusa via amplius opponendi aliquam declinatoriam, etiam ante litem contestationem, bene facit q. cum contumacia interpretetur in id, quod est de tertius contumaci, ut l. de re iud. §. qui tacuit. ff. de interro. actio. & no. Bar. in l. quandiu. la. tertia. ff. de acqui. hære. & per actum non solum expressum, sed etiam tacitum, et ante litem contestatam pracludatur via deponendi declinatorias: ut per Bar. in l. non videtur. la. secunda. ff. de iud. per Bar. & alios in l. quidam consulebat ff. de re iudi. & per Canon. in c. inter monasterium. extra eo. de re iud. ergo contumax debet haberi pro consentiente, ex quo alias est suus iudex. sequitur Phil. Franc. in d. c. ut debitor. in xvj. col. de appel.

Cautela ut à muto possit haberi confessio criminis. LVII.

- 1 Probatio per se sola quando non est vehemens, non sufficit ad probationem, nec ad torituram.
- 2 Indignum nomen est, ut quod quisque sua voce dilucide protestatus fuerit, id amplius retractare possit.
- 3 Mutus qui loqui non potest, scriptura propria se obligare valet.

TAncretus de Corneto in sua cōpendiosa: in vlt. rubr. q. 4. refert, q. quidam patruus & tutor cuiusdam pupilli ne potius sui consideras pupillum esse vnicuique, quia sine fratre & sorore, & q. ipse patruus erat sibi proximior in successione, suadente diebulo duxit pupillum ad vineam, & ibi suffocauit eum, & occultauit sub terra, postea ipso redeunte, fuit ab eo quæsitum, vbi erat pupillus:

pupillus, respōdit q̄ tali hora recesserat, & nō redierat nisi tunc, & q̄ nesciebat ubi esset, & ostendit se dare operam ad querendum ipsum, dicens eum perditum, & vocavit amicos, & fecit ploratum tanquam de mortuo, & hoc modo retinuit totum potere pupilli, quia tamen secundum euangelicam veritatem, nihil occultū qđ non releuetur, facta fuit murmuratio in populo, q̄ ille patruus eum occiderat, qui rumor peruenit ad aures curiæ, vnde curia formata inquisitione misit pro patruo, qui respōdēs negavit, & facto processu, non potuit haberi p̄batio, nisi de publica voce & fama, † quæ per se sola quando non est vehemens, non sufficit nec ad probationem, nec ad torturam, vt nota. Bart. & ibi Ale. in apostil. in l. de minore. §. tor menra. ff. de quæst. & Bart. in l. si ff. eo. Ange. de Aret. in tracta. maleficio. in verbo, fama publica præcedente. versic. & an fama sit sufficiens indicium ad torturam. & ibi satis late per Augu. Ami. in additi. per canonistas præcipue per Fely. in ca. veniens. el. primo. in §. col. vers. l. imita. tertio. de testi. Sed quodam diuino nutu venit in mentem iudicis inquirentis, vt mitte ret fossiles ad vineā, si ibi esset forte sepultus, & sic fuit ibi inuentus puer sepultus, quo reposito, iudex iterum interrogauit patruū, quis hoc fecisset, qui negavit se scire. iudex ergo considerato enormi delicto, & cōsiderato indicio loci ubi fuerat sepultus, ac etiam probatione publicæ famæ, deliberauit, p̄cedere ad torturam contra ipsum, ille autem videns se constitutū in periculo mortis, quia oportebat confiteri, abrepto gladiunculo de vagina, amputauit sibi linguam, ne iudex posset extorquere cōfessionem ab eo. Modo quæsitū fuit, quod remedium posset adhiberi, vt confessio posset extorqueri quæ esset ad condemnationem sufficiens, dicit Tauer. q̄ remedium seu cautela est, vt su matur informatio an sciat scribere, & si sic, tūc tam diu tormētetur, donec de sua propria manu scribat, se commisisse illud delictum: quia tunc vigore talis cōfessionis per ipsam scripturam factā, poterit condemnari, quia quemadmodum quis ex sua confessione, viua voce facta obligatur. † nam nimis indignum est, ut quod quisque sua voce dilucide protestatus, est, id amplius retractare possit, vt dicit tex. in l. generaliter. C. de non nu. pe. & in c. per tuas. de proba. similiter quis ex sua propria scriptura astringitur, q̄ contra eam venire nō potest. vt in §. studium. & §. si autem. in aut. de trien. & semis. & aut. contra qui propriam. C. de non nu. pecu. † nam & mutus qui loqui non potest, propria scriptura obligari potest, vt l. ex facto. de vulg. & pupill. & l. discreti. C. qui test. facere possunt. & §. item mutus. insti. eo.

**Cautela pro illo qui ædificauit
spreta nunciatione, ut contra
ipsum non competat interdi-**

- 1 Opus nouum si nunciatur, & nunciatus tali nunciatione non obstante, in opere procedat, omne id quod ædificauit, suis sumptibus demoliri debet.
- 2 Lite contestata iudex qui super meritis causæ cognoscere cœperit, super toto, non autem super attemptato pronunciare debet.
- 3 Appellatione pendente si litem cōtestatus fuerim, & à principio non petierim innouata retractari attamen quancūque velim, petere possum, et reuocari debent.
- 4 Retractatio attentatorum iudicis officio mercenario expeditur, in quo nec libellus, nec litis contestatio requiritur.
- 5 Appellationem inter iudicialem, & extraiudicialem, quæ differentia sit.
- 6 Operis noni nunciatio appellationibus extraiudicialibus æquiparari debet.

Textus † sunt expressi, q̄ si nunciatur nouum opus, & nunciatus nō obstante tali nunciatione, p̄cedat in opere, omne id qđ ædificauit, debet suis sumptibus demoliri: quia nunciatio siue iusta siue iniusta, spernenda non est, ut l. j. in prin. & §. sed si is. ff. de ope. no. nun. & in l. prætor ait. cū tribus §. seq. ff. eo. tit. & in c. ij. extra eo. pone q̄ quis ædificauit sprete nunciatione, quo casu, vt superius dictū est, opus debet demoliri, nūquid est dare cautelam, q̄ tale opus non demoliat? Dic q̄ sic, videlicet q̄ conetur contestari litem super meritis causæ, antequā aduersarius petat ædificiū demoliri: quia per ipsam cōtestationem, est p̄clusa via aduersario amplius petēdi dictā demolitiō. Ita notabiliter voluit Bal. in suo con. inci. pro ponitur, q̄ fuit duplex nunciatio. in j. col. in prima parte. Motus, quod nunciatur. no. ope. est qđā prouocatio, seu extraiudicialis appellatio, vt etiam tenet Bar. in l. si ff. de appel. reci. post quā prouocationem seu extraiudicialē appellatiōnē, innouata retractantur per viā attentati, vt habetur in c. non solū. de appel. li. 6. & toto titu. ff. nihil. Inn. appel. pendē. in illud innouatū seu attentatū, appellatiōne p̄dēte, debet peti, vt retractetur antequā lis contestet super meritis causæ principalis. † nā ea cōtestata, iudex quia cœpit cognoscere super meritis causæ, debet pronūciare sup. toto, nō autē de attentato solū. alle. Spe. in ti. de appel. §. pen. uer. sed pone. & istam decisionē Bal. refert, & pro notabili sequitur do. Ias. in l. j. in ij. col. uer. 4. notabiliter limita. ff. de ope. no. nun. & ita aliās hic Paduæ pp. auctoritatem Bal. & do. Ias. fuit de facto obiectū. Aduerte in licet auctoritas Bal. & do. Ias. magna sit, in istam suam cōclusionē non puto verā: quia posito, quod nunciatio no. ope. sit prouocatio seu extraiudicialis appellatio, post quā appellatiōnē innouata veniant retractanda p̄ viā attentati, tamē nō ē uerū, si sūm cōtestatus litē sup. meritis causæ principalis, q̄ non possum amplius petere retractari ea q̄ fuerint attentata appellatiōne pendēte: quia licet aliquis

aliquis tenuerit hanc opi. q. litis contestatio operetur, q. amplius nō possit peti retractatio attentatorū, ut tenet Spec. in loco superius alle. & Archidia. in dicto. c. non solum. de appellatio. lib. 6. Moti, quod licet reuocatio attentatorum habeat privilegium expediri processus, ut uult gloss. nor. in cle. ij. ut lite pendens. tamen contestando litem super negotio principali pars uideatur hunc privilegio renunciare, nā quis eligēdo vnam viam, videtur alteri renunciare, iuxta l. quod in hæredē. §. eligere. ff. de tributo. & c. vulcum. de postu. prela. in. 6. & c. ut quis. de electio. eodem. li. 6. Nihilominus communis & vera opin. est in contrarium. §. q. appellatione pendente, si contestatus sum litē, & a principio non petierim a innouata retractari, q. tamē quādo cūq. velim possum petere, & debent reuocari. ita tenet gl. in d. c. nō solum. in verbo, ante omnia. & ibi Io. An. Per. de Anc. & Dom. distinguēdo tamē, ut ibi. Per. cū tenet Io. Monac. in c. cupientes. §. pe. de elect. li. 6. Bal. in l. appellatio. in. j. col. uer. quāro an super officio. C. de app. Phil. Fran. in c. dilecti filii. el. 2. in. 2. col. uer. 2. quāro. extrā de app. & ibi etiā Præp. Med. nūc Car. Ale. meritis in. 3. co. uer. operæ precū est. Do. de Rota in sua dec. c. lxxxv. ius. si pars. Inno. & ratio est, q. quia retractatio attentatorū expeditur libellus, nec litis contestatio, ut uult gloss. in cle. 2. ut lite pendens. quā ibi sequitur Car. in. j. q. & tenet Bal. in d. l. appellatio. in. j. col. uer. quāro utrum attentata C. de app. & est ad hoc bona glo. in rub. ff. de interrog. actio, ideo cum iste articulus de natura sui examinetur forū a principali, ut d. c. non solum. ergo litis contestatio super negotio principali nō debet nocere reuocationi attentatorū, ut in simili dicit gl. in l. vinū. ff. si cer. pe. & in l. quia testamēto. §. per contrariū. C. de test. & in §. multis. in verbo, trāsit u. in st. de liber. de qua facit festum Bal. in multis locis. Et si diceretur, q. foris p. dicta, scilicet q. contestatio litis super negotio principali nō impedit retractationem innouatorū, habeat locū & procedat in actū per iudicem: & sic quando intentaretur titulus, nihil nō uari appellatione pendente. Secus uero in attentatis per partem, & sic quando innouata per a partē, ptout istam differentiam inter vnum titulum, & alium sentit Inno. in c. dilecti in Chri. de excep. Bal. & Imo. in l. si quis filio. §. hi autē ff. de inult. & irrit. testa. Declarant Car. & Panor. in d. c. dilecti. quia dico, q. ex utroque capi te, siue ex titulo nō. appel. pendens. siue ex tit. ut lite pendens, litis contestatio nō impedit, quo minus in principio, in medio, & in fine litis possit peti attentata retractari, dummodo talis petitio fiat ante conclusionem in causa ita pendente lit. tenet d. de Rota in sua dec. lviij. ius. attē. rata inno. licet Bal. in l. j. in. ij. colum. uer. si. vel pone aliud exemplum. C. de appe. videatur sentire contrarium, cuius quo videtur transire p. receptor meus in canonibus do. Philip. Dec. in. c.

conferuit. in secunda col. uer. si. & notandum. extrā eodem, de appellatio. & si diceretur q. forsitan ea quæ superius dixi procedunt in appellatione iudiciali, sed Bal. & dom. l. si loquuntur in nūciatione noui operis, quæ est quædam appellatio extrajudicialis, ut supra dictū est, quia breuiter respondeo, q. quod licet magna differentia sit inter appellationem iudicalem, & extrajudicalem, ut per do. Abb. Philip. Franc. Card. Alex. & do. Phil. Decium in. c. bonæ. de app. ut enumerant. 14. differentias. tamen quāto ad casum nostrum, scilicet quo ad attentata, nulla est differentia, quia ita attentata post appellationem extrajudicalem, post legitimam inhibitionem iudicis ad quem, ut est in casu nostro, quando nūciatus procedit in opere post præceptum iudicis, sunt a principio nulla, & gaudent eodē privilegio, quo gaudent attentata iudiciali appellatione pendente, ut est tex. cum gloss. in d. c. non solum. §. fin. de appell. lib. 6. no. Imol. in d. c. bonæ. in penul. colum. de appell. ubi etiam Philip. Fran. in. 7. conclusionē, & Card. Alex. in xix. colum. uer. 3. fallit. & Phil. Franc. in c. significatibus extrā eodem. Sentit do. de Rota in suo dec. cccxlvi. ius. si appellatur in nō. & clare de c. lxxxviij. incip. si rector in nō. super quibus cogit a eo maxime, q. Bar. in l. in principio §. j. ff. de oper. nō. nū. & in l. si ff. de app. recip. sentit q. nūciationem noui operis equiparari appellationi extrajudiciali. Panor. uero post do. Anto. sentit contrarium in. c. cum nobis. in. 3. col. de electio.

Cautela pro fratre, ad impedendum fratrem, ut non possit aliquid alienare de re communī.

L I X.

- 1 Rem communem cum aliquo si quispiam habuerit, portionem suam pro indiuiso, ignorante, & inuitis sociis alienare potest.
- 2 Iudicis inuentionibus, ut est iudicium famul. erci. per solam citationem res litigiosa efficiuntur.

TV scis, q. quod si aliquis habet rem communem cum aliquo, quod potest portionē suam pro indiuiso alienare, ignorante & inuito sociis, ut habetur in l. j. C. commun. diu. & in l. ante diuisionē. C. de iu. do. & in l. falso. C. de cōmuni. re. alie. & in l. portio. em. cum simili C. de dona. Pone modo, q. duo fratres possident bona patris sui pro indiuiso, unus ipsorum uult alienare aliquid de bonis cōmuniibus pro portione sua, alter frater nollet, nunquid possit dari remedium huic fratri ad impedendum, in uno momento, per aliquod dies, alienationem hendam per alterum fratrem. Istud quæ situm fuit pridē factum cuidam doctori me præsentē, quidam dum amississet ludendū quādam pecuniæ quantitatem, ductus auaritate ludendi, iuxta illud, Et reuocat auidas alea sæpe manus;

a Innouata retractari. Attentatorum reuocatio appellatione pendente, qui fieri possit & debeat, & quando nō, uide per d. Jal. de Inno. in cōf. suo xcix. in. v. uol. in prin. Et si appellatione pendente appellās excommunicetur, debet excommunicatio retractari per uis attentati. vide Inno. in c. dilecti. in gl. in uerbo, sententias & ibi per Imo. & Fel. in. 4. q. extrā de app. per d. Phil. de Frā. in. 7. de ap. extrā. circa prin. ibi, nā sūt excommunicati. & ibi dixit etiā in apo. stil. & ne credat aliquis, quod ignauia & culpa mea nō fuerint additæ apo. stille, per me totū operi de ap. ipsius. d. Phil. sed culpabilis polz qui ea in primi faciebat, qui fregit mihi pacē, destitit in stitissima causā motus. Sed do. leo sic oleum & operam perdidisse, ut in consiliis Old. sic etiā accidit eiusdem librarij culpa.

nus: non valens per aliam viam reperire pecuniam, tum etiam commotus ira propter quandam reprehensionem fratris, qui reprehenderat eum de dicto suo ludo, deliberavit vendere partem suam cuiusdam pulchre vinee. alter frater penitus nolebat, quo casu querebat de repenti no remedio, quo modo posset impedire fratri, saltem per aliquot dies, ne posset aliquid alienare de re communi, sperans, quodd cessante ira fratris, reduceret eum ad voluntatem suam: ille doctor dixit, quodd si erat verum, quodd bona essent communia, quodd ipse non videbat remedium, quomodo ille posset impediri, quominus non valeret alienare de re communi pro portione sua, nisi moueret ei questionem dominij. Breuiter allegabat quandam rationem friuolam, Tunc ego dixi, quodd si volebat in vno momento impedit per aliquot dies, omnem alienationem fiendam per fratrem de dictis bonis communibus, quodd statim deberet ire & petere diuisionem ipsorum bonorum communium, quia in istis iudiciis diuisionis vniuersalibus, vt est iudicium familie hirciscundæ, per citationem solares sunt litigiose, & sic omnis alienatio impeditur, nisi subesset necessitas alienandi. ita not. gl. in d. l. falso. C. de commu. re. alie. & glo. in l. portionem. C. de dona. gl. & ibi per omnes, in l. j. C. commu. diui. & in l. alienationes. ff. famil. hirciscundæ.

Cautela ad instruendum faciem interponere decretum, in alienatione rei minoris.

L. X.

- 1 Alienatione rei immobilis minoris, si decretum iudicis non interuenerit, & cause cognitio præcesserit, tale decretum est nullum.
- 2 Decretum iudicis interpositum in contractu minoris, non valet, tanquam interpositum sine cause cognitione, quando iudex ad interponendum vocatus, statim interposuerit.
- 3 Notarius si in instrumento alienationis rei ecclesiasticæ offerat necessitatem vel utilitatem subesse, de ipsa necessitate vel utilitate, ipsius notarii verbis non statuit, nisi necessitas vel utilitas probetur.
- 4 Clausula nemine discrepante, & ex certa scientia, quid importet.
- 5 Actum quotiescunque quis libere facere non potest nisi certa qualitate interueniente, sua simplici assertioni non statuit, quodd illa qualitas interuenit.
- 6 Lex multum de suo ministro confidit.
- 7 Iudicis uerbis quo casu statuit, cum aliquam causam delegauerit.
- 8 Cause cognitionem temporis breuitate interuenisse non præsumitur, si eodem actu datus fuisset curator, facta uenditio, & decretum interpositum.
- 9 Sententia est nulla, quando iudex tam breui tempore ipsam tulit, quodd acta considerare non potuit.

- 10 Tutor si una die potatur, & illa eadem die à iudice datus fuerit, quo casu talis datio nullius momenti esse dicatur.
- 11 Præsumptum una, aliam tollit.
- 12 Alius in aliquo si iudicis decretum interpositum reperitur, omnes solemnitates interuenisse præsumuntur.
- 13 Iudex si suggestum fuerit, ut decretum suum interponere uellet, ex eo, quia iusta uenditionis causa suberat, si statim nulla alia inquisitione facta ipsum interposuerit, tale decretum ualeat & tenet.

DECRETO ꝑ iudicis in alienatione rei immobilis minoris, non interueniente, & cum cause cognitione præcedente, tale decretum est nullum & similiter alienatio super qua fuit interpositum est nulla, vt. l. magis puto. §. non passim. ff. d. reb. eorum. & l. lex quæ. C. de admi. tu. & l. non solum. & l. ob æs. C. de præd. mino. & illud habet locum non solum in rebus immobilibus, quæ verè sunt ipsius minoris, & sic in quibus habet verum dominium, sed etiã habet locum in illis rebus in quibus habet quasi dominium, & sic Publicianam, ut. d. l. magis puto. §. j. ff. de rebus eorum. & habet locum non solum in contractu, verum etiam in distractu, secundum Bald. in l. præses. C. de transact. & habet locum non solum in illis quatuor casibus enumeratis in d. l. nō solum. C. de præd. min. scilicet venditione, transactione, permutatione, & donatione. verum etiam habet locum in compromisso fiendo, quia si minor facit compromissum absque autoritate iudicis, tale compromissum nō tenet, secundum Bal. in d. l. præses circa fi. C. de transact. & ista alienatio abiq; decreto est in rārum prohibita, quodd etiam si minor veniam ætatis impetrasset, nihilominus in suis alienationibus opus est decreto, vt. l. 2. & 3. C. de his qui ue. æta. imper. Plerique modo parum circumspecti, volentes emere rem immobilem à minore, vadunt ad iudicem, & dicunt, domine iudex nos vellemus emere à tali minore certum fundum, sed quia talis emptio non teneret, si decretum & autoritas uestra non interueniret, idcirco dicatis ad quem locum debeamus venire ad hoc, ut ualeatis decretum & autoritatem uestram super tali contractu interponere. & sic dato ordine conueniunt simul, & vno & eodem actu in illo instrumento venditionis notarius subiungit, cui venditioni dominus iudex cū debita cause cognitione interposuit suū decretū, & credunt, quod tale decretum interpositū modo quo supra, validat ipsam alienationē, in quo errant, quia tale decretum tali modo interpositum nō tenet, & per consequens nec alienatio. nā per illa verba de quib. supra, scilicet cui venditioni dominus iudex cum debita cause cognitione interposuit suum decretum, non probat decretum interuenisse cū causa cognitione, & de substantia requiritur, ut superius dictum est. ita signanter consuluit Pau. de Ca. in consi. secundū ordinē meorum, xcix. incip. super eo quod queritur utrum viso statu-

to.

to quem refert & sequitur Ale. in consi. c. iij. incip. aliis consiliis respondit. in fi. in s. volu. & do. Ias. dicens tale dictum esse diligenter notandum in l. nec quicquam. § vbi decretum in xvj. col. vers. no. & secundo diligenter. ff. de offi. p. rocon. & lega. & in l. sciendum. in iij. col. vers. iij. adde. de verbo. obligat. & Bertrachi. dicens esse dictum notandum in suo resper. in verbo. decretum iudicis non validat donationem fraudulentam. ver. l. j. referens And. Barba. dixisse in quodam suo consil. incip. scripsit ecclesiasticus. quod consilium est secundum eum post consi. c. iij. Alex. in iij. vol. licet in meis non reperiatur se aliis in c. ecclesie san. & Mariz. de consi. allegasse quoddam consilium Abb. ¶ quod decretum iudicis interpositum in contractu minoris non valet, tanquam interpositum sine causae cognitione, quando iudex statim vocatus ad interponendum statim interposuit. mouetur Pau. de Cast. in d. suo consi. per illam pulchram regulam, quae est, quod quotiescunque notarius attestet aliquid in instrumento, quod non potuit verisimiliter interuenire tempore rogatus, & sic tempore confecti instrumenti. tale instrumentum non probat, prout tradit Bart. in auten. si quis in aliquo documento. circa fin. c. de eden. & in l. si forte. ff. de cast. pec. & l. ius per eundem & scrib. in l. sciendum. de verb. oblig. per d. Abb. in c. illud. de prae. sumpt. per d. Ant. l. no. Panor. & late per Fely. in c. sicut. de re iud. late Vital. Camp. in suo tract. clausularum, in materia verborum enunciationum in contractibus. sed sic est, quod ipsa causae cognitio quam asserit notarius in instrumento interuenisse, non potuit tunc tempore confectio instrumenti interuenire, quia talis causae cognitio debuit praecedisse, facta prius diligenti inquisitione, an talis alienatio esset necessaria, vel utilis, vel minus damno quam fuisset alienasse aliquam aliam rem. iuxta d. l. magis pu. §. non passim ff. de re. eo. Cum ergo tempore confecti instrumenti, talis causae cognitio non potuerit interuenire, sequitur dicendum, quod non debet dari dicto notarii asserenti ipsam interuenisse, quae sententia potest comprobari de eo quod pulchre dixit Gemi. in c. j. in vj. no. de reb. ecc. non alie. in vj. ¶ vbi voluit, quod si notarius in instrumento alienationis rei ecclesiasticae asserat necessitatem, vel utilitatem subesse, de ipsa necessitate vel utilitate non statim verbis ipsius notarii, aliter ipsa necessitas, vel utilitas non probetur. Secundo potest fortificari de eo quod tradit Alex. in consi. xvij. inci. viso instrumento locationis. in iij. col. vers. nec obstat. quod in instrumento continentur illa verba narrativa. in iij. vol. vbi dicit, quod si in instrumento dicatur, saepe & saepius adinuicem habito dicto domino priore, & ipse prior & fratres iixerunt & asserunt tandem conclusum & deliberatum fuisse & esse, praesentem locationem fieri debere, & propterea prior & fratres ut capitulum praedictum,

¶ nemine discrepante, sponte & ex certa scientia animis deliberatis locauerunt &c. quod per talia verba non probatur praecedisse tractatum de alienando vel de locando, qui tractatus requiritur in alienatione rei ecclesiasticae fienda, & in locatione ad longum tempus. ut habetur in c. cum apostoli. & in cap. cua. de his quae fi. a pra. & xij. q. vij. sine exceptione. imo plus voluit Pau. de Cast. in d. suo consi. cum quo transiit Fely. in c. sicut. in xv. col. ver. per quam consiluit Pau. de Ca. de re iud. quod etiam non a crederetur iudici asserenti se interposuisse suam auctoritatem cum plena causae cognitione, nisi aliter probetur per regulam, quae est, ¶ quotiescunque quis libere non potest facere actum nisi certa qualitate interueniente, quod illa qualitas interuenierit, non statim suae simplici asserenti, ut no. Bart. in l. si forte. ff. de cast. pecu. & in l. per diuersas. in iij. col. C. man. & per gl. Bart. Bal. & omnes in l. si donatione. C. de colla. vbi Alex. extendit hoc habere locum, etiam si illa assertio est iuramento firmata, licet Bal. ibi voluerit contrarium & male. cum ergo iudex non possit interponere decretum sine causae cognitione, ergo non debet dari eius simplici asserenti circa cognitionem causae adhibitam. tamen in hoc ultimo Alex. tenet contrarium in d. l. sciendum. in vj. col. de verb. oblig. motus per illam vulgarem regulam, ¶ quod b lex multum confidit de suo ministro, ut c. bonae memoriae Maguntino de elec. & ca. in praesentia. cum si de renun. Cuius opi. potest comprobari de eo quod habetur in l. j. ff. de off. eius cui in i. da. est iurisdic. ¶ vbi causae meri & mixti interij, quae regulariter non possunt delegari nisi in casu necessitatis absentiae, & longe infirmioris, vel aliter iusti impedimenti tamen si iudex delegat aliquam causam meri vel mixti interij, & in delegatione dicat, delego iustis de causis impeditis & maxime causa necessitatis absentiae, statim verbis iudicis, quod delegauerit propter necessitatem absentiae, vbi quo probetur contrarium, ita in d. l. j. tenent Guil. de Curnio & Alber. de Rol. quos ibi refert & sequitur Alex. in xvj. col. ver. sed iuxta hoc queritur. dicens istud esse menti tenendum, quia aliquando notarij, vel alij officiales possunt alium subrogare ex causa, nam creditur officiali causam asserenti. & tenet gl. clara, quam ibi iud. asserenti sequuntur omnes in c. pastoralis. in verbo, exonerare. de off. dele. Bal. in l. imperium. in 4. col. ver. 4. quare. ff. de iur. omni. iud. & in rub. extra de off. deleg. in vlt. co. & Alex. in consi. 34. incip. consilius aliis in principali causa. in 4. volumi. & sic patet, quod licet iudex non possit libere actum facere, nisi interueniat certa qualitas, tamen statim statim dicto suo, quod illa qualitas interuenierit. idem dicendum est in casu nostro, quod licet iudex non possit interponere suum decretum sine causae cognitione, quod si ipse dicat se dictam causae cognitionem adhibuisse, debet dari suae simplici asserenti. Tamen contra Alex. & sic pro opi. Pau. de Ca. sci. licet

a Non crederet iudici asserenti. &c. An sit p. b. p. p. asserenti non tamen, vide p. Pa. de Ca. in c. suo. 79 vbi p. b. p. dicitur, quod de causae cognitione fiat aliud instrumentum, quod consi. fuit farragolatus caut. d. Thom. latius per Barb. in consi. suo, feri p. b. p. ecclesiasti. q. d. e. post consi. liu. c. iij. Alex. in 4. par. de quo j. & si statim interponit iudex decretum, praesumit sine causae cognitione, propter ep. breuitatem. b Lex multum confidit de suo ministro. Praesumitur pro decreto, quod omnia ratione, ac rite & recte processerint, ut voluit Bald. in l. cu. hi. in §. si prior. ff. de tras. & per Spe. in ti. de ep. & v. d. in §. nunc dicendum restat. & per do. Ale. in c. suo. c. iij. i. 2. vo. ibi, excusari dicit. & ibi, praesumit, &c. Quia autem decretum iudicis ex falsa causa sit nullum, vide p. d. Lu. Ro. in c. suo. 454. q. d. i. iure praesentibus, tertio ex regulis decretum iudicis ex falsa causa interpositum & ibi, vltio q. ex facti narratione appetit, &c. adde Pa. de Ca. in l. cu. hi. in §. si prior. ff. de tras. adde et d. Ale. in c. l. iij. in 4. par. in pe. co.

a Propter autem iudicia
nam &c. Adde
quando iudex
facit actum iu-
dicialem, præsū-
mitur solennitas
etiam extrinseca,
facit. l. ma-
nimissio. & ibi
per Docto. de
manu. uin. & p.
Inno. in c. inno-
ruit. de eo qui
fur. ordi. sulce,
q̄ solennitas etiam
extrinseca præsū-
mitur in ad-
bus iudicialib⁹
propter autori-
tatem iudicis.
p. Alex. de Im-
signanter in. l.
sciendum. ff. de
uer. ob. l. ix. col.
per Bertachin.
latissime in uer-
bo, solennitas,
sed si minor ha-
beret licentiā
a testatore alie-
nandi, secus est
l. pradium. &
ibi Bal. C. quan-
do decr. op⁹ nō
est limita tamē
nisi testator su-
isset minor, se-
cundum Bal. ibi
nō præsūmitur
tamen fuisse in-
terpositum, nisi
probetur per in-
strumentum.
per Paulum de
Cast. in præl-
legat. §. si prae-
tor. per Alexā.
in pralla. leg.
sciendum. in. 8.
col. nam in hoc
requiritur scri-
ptura. uide ta-
men Angel. in.
l. qui in aliena.
in. §. primo di-
gestis. de ac-
quir. hered. qui
limitat, nisi
post longum
tempus, quia tunc pro decreto præsūmitur, licet non appareat de scriptura. & per Baldum in lege quicunque. C.
de bonis quā libe.

licet quoddam etiam nō credatur iudici assenti se
interposuisse decretū cū debita causae cognitio-
ne, nisi aliter constet de ipsa causae cognitione.
facit id quod singulariter consuluit Pe. de Anc.
in consi. mibi lxxxij. incip. visis diligenter actis
8 actis in dicta causa. ubi uoluit, q̄ si eodem
actu datus fuisset curator, facta venditio, & in-
terpositum decretum, q̄ ex breuitate tempo-
ris nō præsūmitur causae cognitionem interue-
nisse, & sic tale decretū est nullū, adducens id,
9 qd̄ in simili dicimus, q̄ quando iudex tā bre-
ui tempore tulit sententiam, q̄ uerisimiliter nō
potuit acta considerare, talis sententia est nul-
la, prout not. Bar. in. l. prolata. C. de sentē. & d.
An. & Panor. in. c. 2. de re iudi. & Pet. de Anch.
in consi. clxxxvij. incip. uis consiliis famosis-
simorum Doct. post prin. & Bal. in consi. cxxxix.
incip. dominatibus magnificis & illustrissimis
dominis. circa fin. in. 2. uol. & d. Ias. ubi ex clamat de hoc
dicto, dicens, esse dictum uerissimū, & perpetuo
notandum, in. l. nec quicquam. §. ubi decretum
ff. de offi. proconf. & leg. in. xv. col. uerfi. circa
hoc perpetuo no. in. l. mandata. ff. de iuris. om.
iud. & in. l. iudices. C. de iud. & in. l. is apud quē.
in. v. col. uer. adde etiam. C. de eden. ubi dicit tale
dictum esse bene tenendum cord. & hanc opi-
etiam tenet Raph. Cu. in consi. clxxx. incip. uidetur
prima fronte dicendū. in. 2. colū. uerfi. nec huic
obstat decretū iudicis. ultra quos reperio istud
idem tenere ipsum Pet. de Anc. in consi. xxxvj.
incip. uisa quadam petitione. quasi circa me-
dium, quem etiam refert & sequitur Franc. de
Cur. in consi. xlvj. incip. super controuersia uer-
renti inter auum matrem. in. 4. colū. uerfi. &
in proposito decidit Pet. de Anc. uolens q̄ stan-
te statuto, q̄ pupillo habenti tutorem possit
dari contutor, si talis contutor fuerit petitus a
consanguineis ipsius pupilli ex parte patris, al-
legata causa suspicionis, uel aliqua alia causa le-
gitima uel uerisimili & iudici probata. cum hoc
tamen, si iudici uidebitur hoc esse expediens
10 ipsi pupillo, dicit Pe. de Anc. q̄ si contingat,
quoddam dictus contutor una die petatur, & illa
eadem die datus fuerit a iudice, quoddam talis da-
tio nullius est momenti, mouetur, quia cum sta-
tutum requirat allegationem & probationem
causae legitimae, & iudex debeat inquirere an ta-
lis datio sit utilis pupillo uel non, & illa eadem
die qua petitur dictus contutor, illa eadem die
iudex ipsum eligat, ex breuitate temporis prae-
sumitur iudicem non discussisse, nec p̄eseruta-
tum fuisse, an illa datio illius coadiundi fuerit
proficua uel ne, ergo talis datio debet dici nul-
la. allega. cap. ex literis. de in integ. restitū. &
Bar. in. d. l. prolata. C. de senten. & non ob. se-
cundum eum, quod no. Inn. in cap. innotuit. de

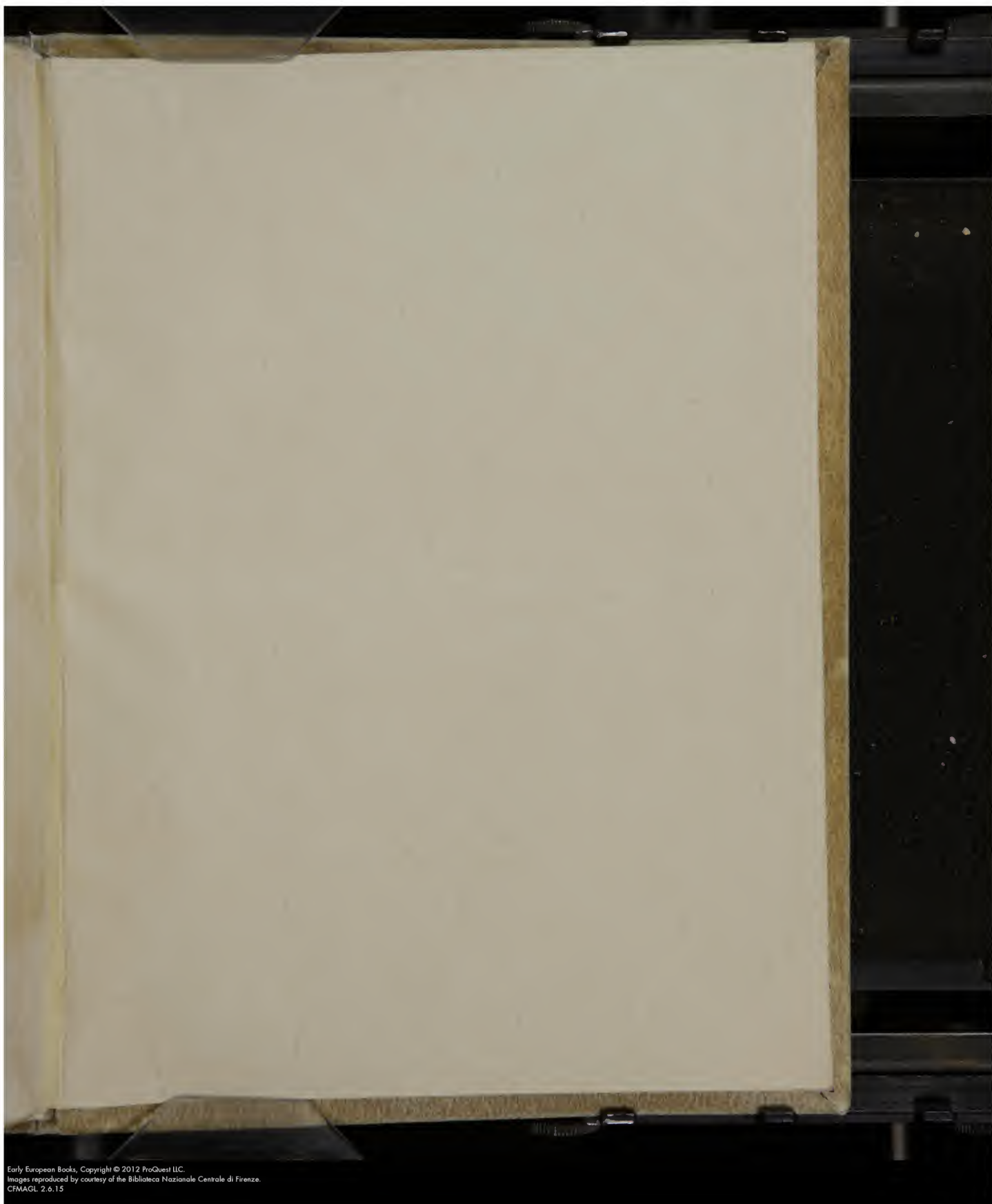
eo qui fur. or. fu. ubi uoluit, q̄ in extraiudicia-
libus, quae officio iudicis pertinent, semper pro
ipso iudice praeiudicatur, quia respondet, ut etiam
ibi dicit Inn. q̄ illud procedit & habet locum,
quando contra iudicem non laboraret aliqua
praeiudicatio: sed quando laboraret, ut est in ca-
su nostro, propter breuitatem temporis, tunc se-
11 cus, iuxta id quod dicimus, q̄ quoddam una praeiudicatio
prio tollit aliam, iuxta. l. diuus. ff. de in integrū
rest. & c. lit. eras. de praeiudic. similiter dicendum
est in casu nostro, cum uno & eodem actu fiat
alienatio, & interponatur decretum, debemus
dicere, quoddam tale decretum non teneat propter
nimiam temporis breuitatem, propter
quam praeiudicatur debitam causae cognitio-
nem non interuenisse. Sed contra utrumq; di-
ctum Pau. de Cast. in. d. suo consi. xcix. facit il-
lud famosum dictum Spec. in tip. de emp. & uen-
di. §. nunc dicendum restat. uerficu. & breuiter
12 scias. ubi dicit, q̄ quoddam si in aliquo actu reperi-
tur interpositum decretum iudicis, omnes solē-
nitates & omnia requisita praeiudicantur
interuenisse, & similiter praeiudicatur ex iustis cau-
sis fuisse interpositum, de quo est glo. not. in. 2.
j. C. de fide instr. & iur. ast. ff. h. x. quam ad hoc
peregrinam. & notatu dignā dicit Bald. in. le. j.
ff. de reb. eorum: & quam unicam & sing. dicit
idem Bal. in c. in praesentia in. 2. col. de renun. &
auream dicit Ang. in. l. sicut. §. non uidetur. ff.
qui mo. pig. uel hypo. fol. & de qua etiam facit
festum do. Cardi. in. c. Alberi. de testi. & quam
opi. tenet Bal. in. l. fi. C. de pradi. mi. & clarius
in. l. non aliter. ff. de adop. cum concor. de qui-
bus per Ale. in consi. ciij. incip. uis scriptis mi-
hi transmissis, in. 2. col. uerfi. c. & praeiudicatur
pro decreto. in. 2. uol. quia, ut dicit Bald. in c. si
cut nobis. de re iudi. a propter auctoritatem iu-
dicariā praeiudicantur omnia solēnitates acta, etiam
si iudex esset unus ribaldus. si ergo decretum
praeiudicatur interpositum ex istis causis, & om-
nes solennitates & requisita interuenisse, mul-
to fortius hoc est dicendum, quando per nota-
rium uel per iudicem fuit attestatum. Fortius
urget, quoddam uoluit Ale. in consi. lxxx. incip. uis
13 so themate supra scripto. in. 2. col. uerfi. nō ob-
14 etiam id quod no. Spe. in. v. uol. q̄ quoddam si sug-
gestū fuit iudici, ut uellet interponere decretū
suum, ex eo q̄ suberat iusta causa uenditionis,
& statim nulla alia inquisitione facta ipsum in-
terposuit, q̄ tanta est praesumptio pro iudice,
q̄ tale decretum ualeat & tenet, licet secundum
eum Spe. uis sit tenere contrarium in titu. de
procura. §. j. uer. sed quid si solum. & ista in esse
actu stringunt contra illud consilium Paul. de
Castro tamen possit responderi, ut respondent
Petr. de Ancha. Raph. Cur. & Fran. de Cur. in
suis consiliis superius allegatis. ad quos me
remitto. Tu ergo qui uis facere interponi decre-
tum iudicis in contractu celebrato cum mi-
nore,

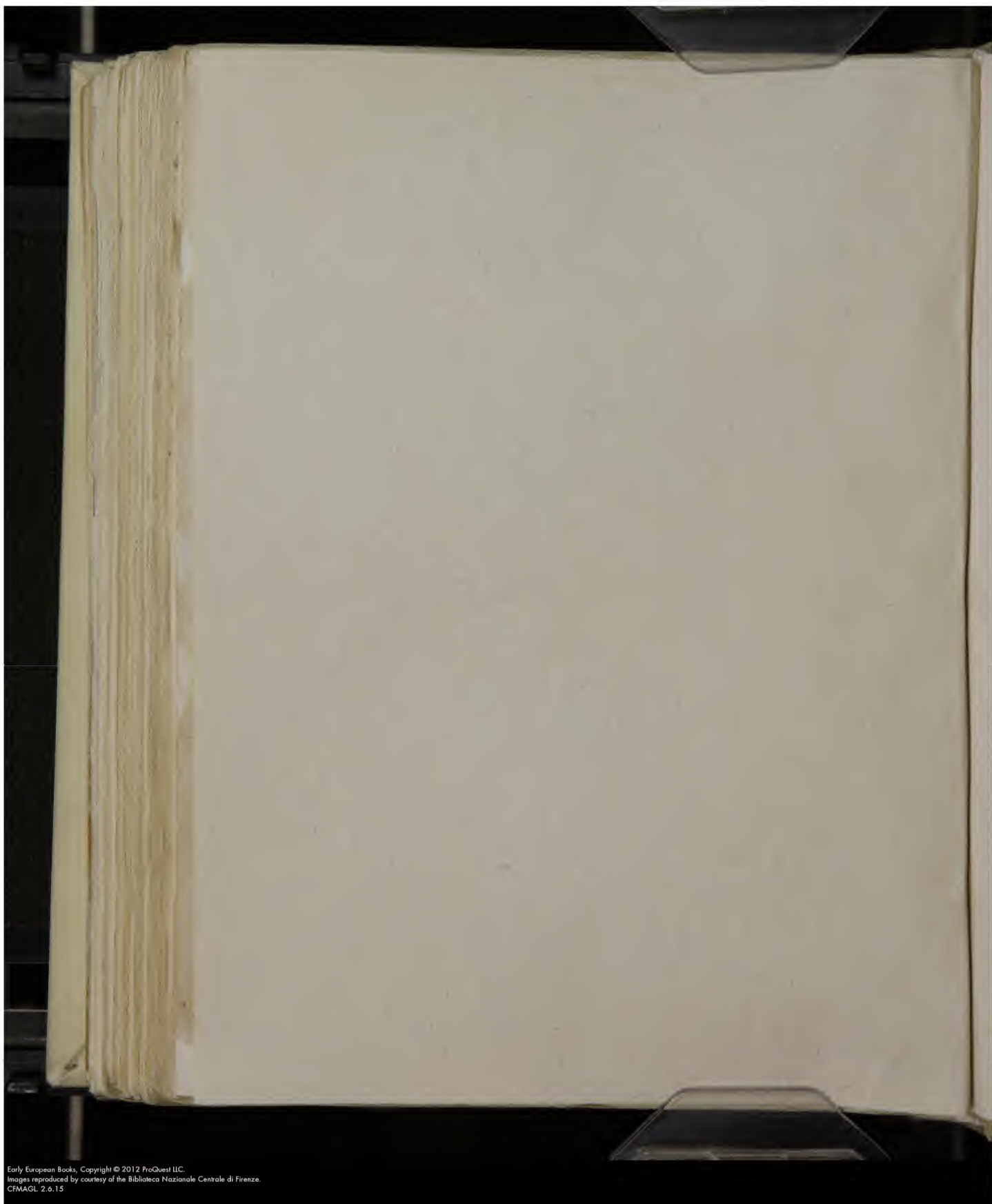
nore, si vis caute negociari, fugiendo docto-
rum disceptationes, cautela est, quod facias, ut
notarius conscribat vnum instrumentum sepa-
ratim, & diuerso tempore, quo contineatur ip-
sa causæ cognitio quam adhibuit ipse iudex in
contractu ineundo cum minore, narrando ca-
sum contingentem & utilitatem vel necessita-
tem alienationis, & ipsam minus damnum re-
sultans ex ipsa re alienanda, & in instrumen-
to postea venditiōis attestetur, qualiter iudex in-
terposuit suum decretum cum causæ cognitio-
ne, ut de dicta causæ cognitione constet in illo

alio instrumento, & hoc modo evitabuntur al-
tercationes Doctorum. istam practicam tradit
Pau. de Cast. in dicto suo consi. xcix. quam se-
quuntur omnes qui de ea mentionem faciunt,
ipsam multum extollentes, scilicet Alexand. in
consi. xvij. incip. viso instrumento locationis.
in secunda colum. versic. nec obli. quod in in-
strumento contineantur illa verba narratiua.
in tertio volumi. & dom. las. in d. §. vbi decre-
tum. versic. no. & diligenter. & Fely. in d. l. si-
cut. in xvij. colum. versic. per quam consuluit
Pau. de Cast. extrâ de re iudica.

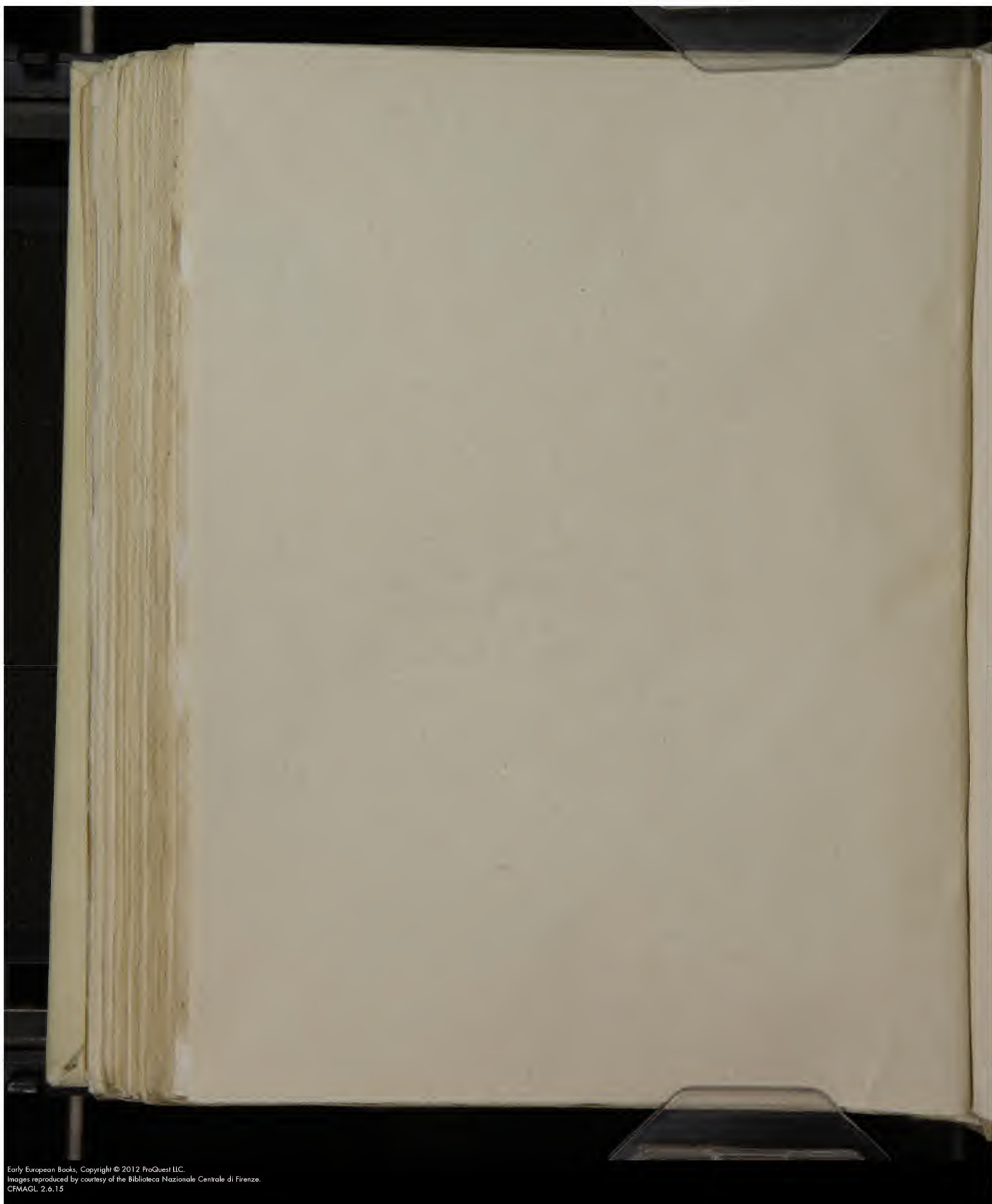
F I N I S.

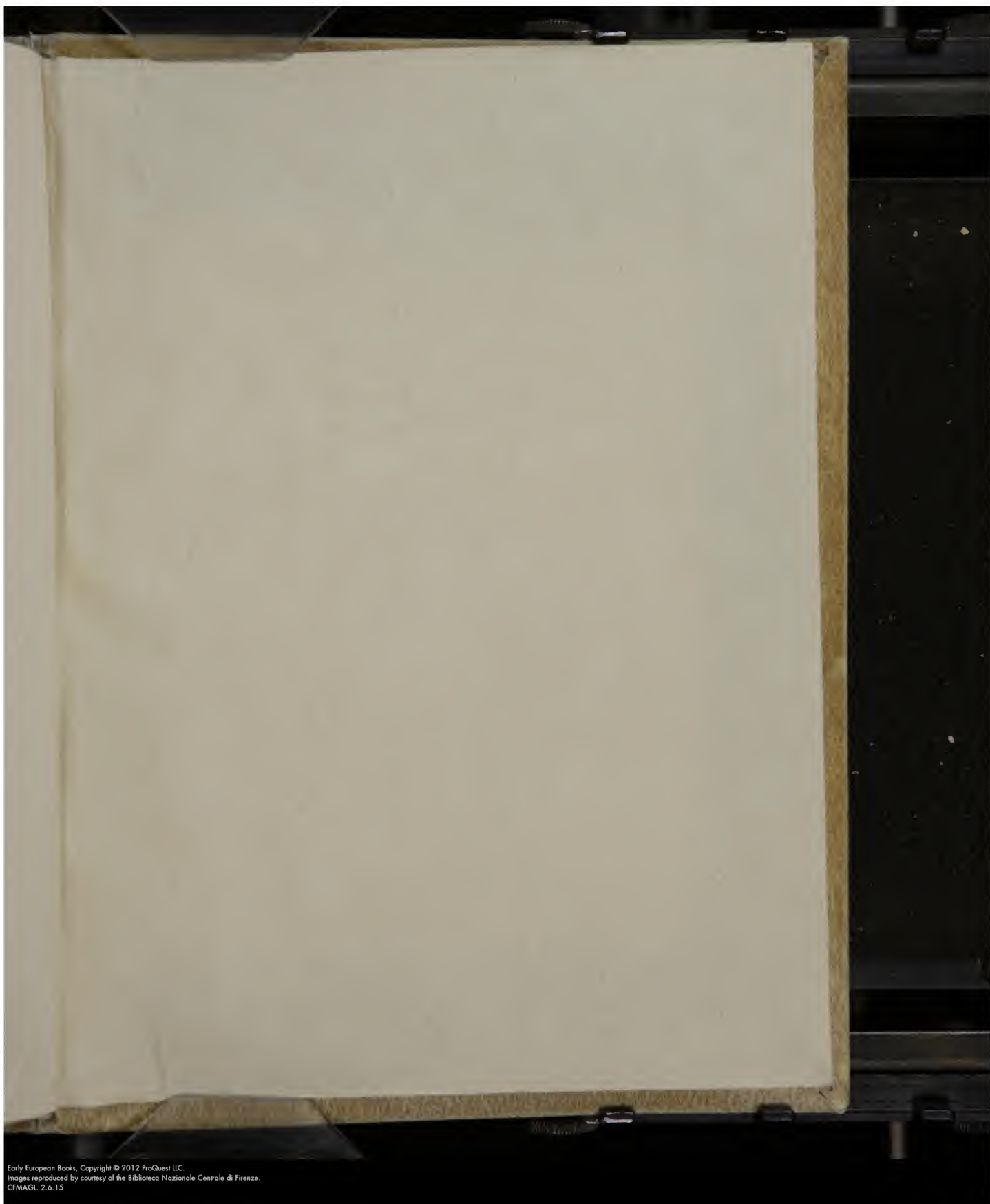
2. 6. 15











005646910

